BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1670-7/21
Mostar: 12.08.2021.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „IBIS" d.o.o. Zavidovići protiv Odluke o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke ugovornog organa JU „KOMUNALNO NEUM" d.o.o. Neum br.: 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine, u otvorenom postupku javne nabavke nabavke usluga *„Izrada tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum (I i II faza)*, objavljeno na portalu javnih nabavki broj: 71-1-2-3-3- 4/21 od 30.04.2021. godine, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) i 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), na sjednici Vijeća IV b „Ad hoc vijeća" održanoj 12.08.2021. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** „IBIS" d.o.o. Zavidovići protiv Odluke o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke ugovornog organa JU „KOMUNALNO NEUM" d.o.o. Neum br.: 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine, u otvorenom postupku javne nabavke nabavke usluga „Izrada tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum (I i II faza), objavljeno na portalu javnih nabavki broj: 71-1-2-3-3- 4/21 od 30.04.2021. godine, ***i poništava se postupak u cjelosti, kao i svi dokumenti proistekli iz istog:***
   - Tenderska dokumentacija broj:05-18-4/21 od 30.04.2021. godine objavljena Obavještenjem na portalu Javnih nabavki broj:71-1-2-3-3-4/21, i objavljena u „Službenom glasniku BiH" br. 28/21 dana: 07.05.2021.
   - Odluka o usvajanju žalbe i poništenju postupka br. 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine.
2. Povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršiće se posebnim rješenjem ovog organa.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ JU „KOMUNALNO NEUM“ d.o.o. Neum (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) odlukom br. 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine, u otvorenom postupku javne nabavke nabavke usluga „Izrada tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum (I i II faza), objavljeno na portalu javnih nabavki broj: 71-1-2-3-3- 4/21 od 30.04.2021. godine, izvršio je odabir najpovoljnijeg ponuđača. Na navedenu Odluku, žalbu je izjavio ponuđač „IBIS“ d.o.o. Zavidovići (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 21.06.2021 godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 09.07.2021 godine.

Žalitelj u svojoj žalbi navodi sljedeće žalbene navode:

Dana 03.06.2021. godine, putem pošte, podnosilac žalbe je zaprimio Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke (Broj: 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine) u postupku javne nabavke usluga „Izrada tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum (I i II faza), objavljeno na portalu javnih nabavki (Broj: 71-1-2-3-3-4/21 od 30.04.2021. godine) od strane JAVNO PODUZEĆE „KOMUNALNO NEUM“ D.O.O. NEUM, Put svetog Ante 72, 88 390 Neum (u daljem tekstu: ugovorni organ).

Nezadovoljni istom, a u skladu sa članovima 99-110. Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH”, broj: 39/14), ovim putem izjavljujemo žalbu zbog zbog Pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, Pogrešne primjene materijalnog prava, i zbog Povrede pravila postupka.U Odluci o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke (05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine), ugovorni organ navodi sljedeće:

I

Usvaja u cijelosti žalba izjavljena od strane žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, Hrvatskih branitelja 81. na tendersku dokumentaciju br. 05-18-4/21 od 30.04.2021. godine objavljen na portalu Javnih nabavki 71-1-2-3-3-4/21, i objavljen u „Službeni glasnik BiH“ br.28/21 dana: 07.05.2021.

II

Poništava se tenderska dokumentacija i postupak javne nabavke za izradu tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum, (I i II faza).

III

Ugovorni organ će u poduzetoj radnji poništenja Tenderske dokumentacije i postupka javne nabavke putem portala javnih nabavki obavijestiti sve potencijalne ponuđače.

IV

Rješenje stupa na snagu danom donošenja.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo JP „Komunalno Neum“ d.o.o. Neum je raspisalo Javni poziv natječaj-otvoreni postupak, za izradu tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum, I i II faza. Oglas je objavljen na portalu JN pod brojem: 71-1-2-3- 3-4/21, i objavljen u „Službeni glasnik BiH“ br. 28/21 dana: 07.05.2021.

Rok za dostavu ponuda je bio 21.05.2021. godine do 11,00 sati, a zadnji dan za preuzimanje tenderske dokumentacije 20.05.2021. godine, što je sve navedeno u tenderskoj dokumentaciji, u obavijesti na portalu javnih nabavki kao i u Službenom glasniku BiH br. 28/21.

Člankom 101. Zakona o javnim nabavkama regulirani su rokovi za ulaganje žalbe ugovornom tijelu. Stavkom 1. točka b) istog članka regulirano da se žalba može uložiti najkasnije deset dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije. Uvidom na portal javnih nabavki utvrđeno je da je žalitelj tendersku dokumentaciju preuzeo dana 20.05.2021. godine.

Ugovorno tijelo konstatira daje žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe. Žalitelj je stava da Tenderska dokumentacija nije sačinjena sukladno Zakonu o javnim nabavkama što čini apsolutno bitnu povredu ZJN i to članka 103. ZJN.

Ugovorno tijelo smatra **žalbeni navod utemeljenim**, te postupajući po žalbenim navodima poništava tendersku dokumentaciju i postupak javne nabavke - otvoreni postupak, za izrada tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum, I i II faza.

Prilikom razmatranja žalbe Ugovorno tijelo je uzelo u obzir da bi izmjene tenderske dokumentacije po zahtjevu žalitelja podrazumijevalo suštinsku promjenu predmeta nabave te smatra da se ne mogu realizirati kroz izmjene i dopune tenderske dokumentacije.

Prilikom donošenja Odluke u obzir je uzet članak 100. stavak 3. ZJN.

Dakle, na osnovu citiranih navoda iz predmetne odluke (Broj: 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine), žalilac smatra da je ugovorni organ postupio suprotno Zakonu o javnim nabavkama, podzakonskim atkima kao i praksi javne nabavke i to iz više razloga:

- Ugovorni organ je tačkom 8.6.2 tenderske dokumentacije naveo da je rok za dostavljanje ponuda 21.05.2021. godine do 11:00 sati, a tačkom 8.6.4 tenderske dokumentacije da će se javno otvaranje ponuda (članak 63) održati 21.05.2021. godine u 11:10 sati u prostorijama ugovornog tijela na adresi: Put svetog Ante 72, 88 390 Neum. Ponuditelji ili njihovi ovlašteni predstavnici, kao i sve druge zainteresirane osobe mogu nazočiti otvaranju ponuda. Informacije koje se iskažu tijekom javnog otvaranja ponuda dostavit će se svim ponuditeljima koji su u roku dostavili ponude putem zapisnika sa otvaranja ponuda, odmah, a najkasnije u roku od tri (3) dana.

U vezi s navedenim, žalilac ukazuje da je svoju ponudu predao 21.05.2021. godine u 8:59 sati te da je nakon predaje ponuda prisustvovao na javnom otvaranju ponuda u zakazano vrijeme.

Nadalje, žalilac navodi da su članovi komisije za javno otvaranje ponuda konstatovali da je do predviđenog roka za predaju ponuda ugovorni organ zaprimio 4 (četiri) ponude, bez navoda da je na adresu ugovornog organa do predviđenog roka za predaju ponuda zaprimljena žalba ponuđača koji su preuzeli ovu nabavku.

Žalilac, smatra da je ugovorni organ donošenjem ovakve odluke prekršio član 100. stav (2) (Postupak ugovornog organa po žalbi), koji glasi: *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.*

Dakle, žalilac ukazuje da je ugovorni organ ovakvim načinom vođenja postupka javne nabavke prekršio gore navedne članove Zakona o javnim nabavkama, podzakonske i interne akte, procedure javne nabavke jer je nedopustivo da bilo koji ugovorni organ sebi daje slobodu da nakon zaprimljenih ponuda izvrši javno otvaranje istih, a onda nakon što svi ponuđači koji su učestvovali u postupku, umjesto iščekivane Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, budu obaviješteni kako se postupak poništava zbog tamo, neke, navodne žalbe jednog ponuđača koji je preuzeo nabavku jedan dan prije datuma predviđenog za dostavljanje ponuda.

Žalilac ne spori što je navodni ponuđač, a kasnije žalilac, preuzeo javnu nabavku dan prije datuma za otvaranje ponuda s obzirom daje to njegovo legitimno pravo (Obavještenje o nabavci 71-1-2-3-3-4/21 od 30.04.2021. godine, tačka IV 3. Rok za preuzimanje tenderske dokumentacije 20.05.2021. godine), ali spori pravo ugovornom organu, ukoliko je zaprimio žalbu prije momenta isteka roka za dostavu ponuda, zašto nije postupio u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama (Suspenzivno djelovanje žalbe), koji glasi: *Izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.*

Nadalje, žalilac navodi kako na osnovu ovakvog obrazloženja ugovornog organa, ima ozbiljne, odnosno osnovanje sumnje da je isti, kako navodi u svojoj odluci, zaprimio žalbu od navedenog žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, Hrvatskih branitelja 81, prije isteka roka za predaju ponuda, uz konstataciju da mi tj. žalilac, a vjerujemo i svi ostali učesnici u postupku, nismo, niti pismenim, niti usmenim putem obaviješteni od strane ugovornog organa da je uložena žalba na ovaj postupak prije datuma za otvaranje ponuda i da se isti obustavlja do postupanja/odlučivanja po zaprimljenoj žalbi, uz još jednu napomenu da je javno otvaranje ponuda održano u zakazano vrijeme i da smo na istom lično prisustvovali, kao i predstavnik drugog ponuđača.

U vezi s ovom konstatacijom, žalilac zahtijeva od ugovornog organa da svim učesnicima u postupku, učini dostupnim žalbu od žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, kao i dostavi potvrdu da je žalba uložena u skladu sa članom Članom 99. (Način izjavljivanja žalbe), koji glasi: *(1) Žalba se izjavljuje ugovornom organu u pisanoj formi direktno, elektronskim putem, ako je elektronsko sredstvo definirano kao način komunikacije u tenderskoj dokumentaciji, ili preporučenom poštanskom pošiljkom.*

Dakle, s obzirom da je tačkom 1. tenderske dokumentacije, kao način komunikacije definirano elektronsko sredstvo (Adresa za korespondenciju: JAVNO PODUZEĆE „KOMUNALNO NEUM" D.O.O NEUM, Put svetog Ante 72, 88 000 Neum, Telefon: +387 36 880-123, Faks: +387 36 880-238, Web adresa: info@komunalno-neum.com zahtijevamo od ugovornog organa da sve učesnike u postupku ove javne nabavke, a ukoliko bude bilo potrebe i drugostepeni organ (URŽ Filijala Mostar) obavijesti (dokumentovano) da li je od žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, zaprimio žalbu elektronskim putem i u koje vrijeme, odnosno da lije i kada žalbu zaprimio putem preporučene pošte.
Žalilac ovim putem takođe želi naglasiti da cijena naše ponude iznosi 99.850,00 KM bez PDV- a, odnosno da je bila najpovoljnija (Dokaz: Zapisnik sa otvaranja ponuda), uz napomenu da ista ispunjava sve uslove koji su zahtijevani ovom nabavkom (OON, TD), nakon čega smatramo da smo na osnovu ovakvog vođenja postupka, koji je suprotan Zakonu o javnim nabavkama, podzakonskim aktima, praksi javne nabavke i si., grubo oštećeni te da ćemo svoja prava zaštiti na zakonit način.
Na kraju još želimo ukazati da je ugovorni organ morao detaljnije obrazložiti razloge prihvatanja žalbe od strane navodnog žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, a ne samo šture napisati jednu rečenicu kojom se navodi da se prihvata žalba ovog žalitelja jer navodno TD nije sačinjena sukladno Zakonu o javnim nabavkama što čini apsolutnu povredu ZJN i to članka 103. ZJN.

Mi, žalitelj, samo želimo navesti da na osnovu dugogodišnjeg učešća u procedurama javnih nabavki možemo sa sigurnošću tvrditi da je ova nabavka u skladu sa ZJN te da nije bilo razloga za poništenjem iste te ovakav stav ugovornog orana odbacujemo, uz napomenu da nabavka nije bila u skladu sa ZJN, sigurno bi mi i bar jedan od drugih ponuđača koji su preuzeli nabavku, uložili žalbu na istu i to ne zadnji dan, već daleko prije, no još jednom napominjemo da smo ogorčeni ovakim vođenjem postupka ove javne nabavke od strane ugovornog organa.

Imajući u vidu prednje, žalitelj izjavljuje žalbu te predlaže ugovornom organu da istu u potpunosti usvoji, da poništi Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke (Broj: 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine) i da donese novu Odluku u kojoj će se grupa ponuđača „IBIS" d.o.o. Zavidovići - „HKP CONSULTING" d.o.o. Banja Luka, odabrati kao najpovoljnija, a koja ispunjava sve uslove koji su zahtijevani ovom nabavkom.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji žalbu, žalilac zahtjeva da istu, u roku od 5 (pet) dana proslijedi đrugostepenom organu - Kancelariji za razmatranje žalbi Filijala Mostar.
Žalitelj zahtjeva od drugostepenog organa da žalbu usvoji i poništi osporavane Odluke ugovornog organa kao nezakonite, iz razloga navedenih u ovoj žalbi. Žalitelj zahtjeva povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu kojeg odredi drugostepeni organ.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da je rok za dostavu ponuda bio 21.05.2021. godine do 11,00 sati, a zadnji dan za preuzimanje tenderske dokumentacije 20.05.2021. godine,

što je sve navedeno u tenderskoj dokumentaciji, u obavijesti na portalu javnih nabavki kao i u Službenom glasniku BiH br. 28/21. Člankom 101. Zakona o javnim nabavkama regulirani su rokovi za ulaganje žalbe ugovornom tijelu. Stavkom 1. točka b) istog članka regulirano da se žalba može uložiti najkasnije deset dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije. Uvidom na portal javnih nabavki utvrđeno je da je žalitelj tendersku dokumentaciju preuzeo dana 20.05.2021. godine. Postupak otvaranja ponuda održan je u predviđenom terminu, te je urađen Zapisnik o otvaranju ponuda, isti predan prisutnim predstvnicima ponuđača. Nakon završenja postupka otvaranja ponuda Povjerenstvo je obavješteno da je pristigla žalba na tendersku dokumentaciju izjavljena od žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, naime žalba je pristigla putem elektronske pošte 20.05.2021.g. u 16.58 sati.tj.nakon radnog vremena. Tajnica preduzeća je tek tijekom narednog radnog dana otvorila službenu, potom i elektronsku poštu, te upoznala Povjerenstvo o pristigloj žalbi nakon što je postupak otvaranja ponuda već završio. Obzirom na činjenicu, Povjerenstvo je odmah pristupilo razmatranju žalbe, utvrdilo da je osta uložena pravovremeno, u roku od 10 dana od dana preuzimanja TD, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te je analizom žalbenih navoda utvrđeno da su isti osnovani po svim tačkama žalbe i da je potrebno izmjeniti tendersku dokumentaciju a te promjene podrazumjevaju suštinsku promjenu ovog postupka nabavke koje se ne mogu realizirati kroz izmjene i dopune tenderske dokumentacije, pogotovo imajući u vidu u kojoj se fazi ovaj postupak nalazi (završeno otvaranje ponuda) odlučeno je da se postupak poništi, a po konačnosti Odluke, pristupi usklađivanju tenderske dokumentacije i objavi ponovljeni postupak.

Iz navedenog vidljivo je da nisu točni navodi žalitelja o samovoljnom i neosnovanom poništenju postupka nakon otvaranja ponuda, jer Povjerenstvo u momentu otvaranja ponuda nije imalo bilo kakvih saznanja o upućenoj žalbi na tendersku dokumentaciju te shodno tome nije ni moglo upoznati nazočne predstavnike ponuđača, kako prigovara žalitelj u žalbi.

Nakon što je zaprimilo žalbu, Povjerenstvo je bilo dužno razmotriti istu i postupiti na način kako je predviđeno ZJN jer nije bilo nikakvog osnova za odbacivanje žalbe zaključkom, prema odredbama čl. 100 stav (2) Zakona, kako to Žalitelj ističe.

Ugovorni organ je svijestan svojih vlastitih propusta u ovom postupku, prvenstveno propusta u utvrđivanju tenderske dokumentacije i jer je propustilo donjeti odluku o obustavi postupka po prijemu, već je odmah pristupilo riješavanju žalbe, ali to nikako ne bi uticalo na odluku o poništenju postupka, što je u ovom slučaju bilo jedino moguće rješenje.

Zbog svega navedenog odlučeno je da se postupak poništi kako je i navedeno u Odluci o poništenju koja se dostavlja u prilogu, a prilikom novog raspisivanja tendera Ugovorni organ će sagledati sve propuste iz ovog postupka da bi kvalitetno pripremio i raspisao natječaj.

Na temelju svega iznesenog, predlažemo da URŽ nakon uvida u kompletan spis donese odluku o odbijanju žalbe zbog neosnovanosti, sukladno članu 111 st. (1) tačka c).

Žalitelj je iskoristio svoje zakonsko pravo te dao svoj odgovor na izjašnjenjenje

Ugovornog organa u kojem kaže da je dana 08.07.2021. godine, kao vodeći partner Grupe ponuđača „IBIS" d.o.o. Zavidovići - "HKP CONSULTING" d.o.o. Banja Luka, od strane URŽ Mostar zaprimio Izjašnjenje na žalbu broj: 205-05-IB/21 od 11.06.2021. godine za Javni poziv natječaj-otvoreni postupak, za izradu tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum, I i II faza, te kao Kao zainteresovana strana u ovom postupku, želi dati svoje iziašnjenje:

Nakon uvida u Izjašnjenje broj: 05-18-4-4/21 od 16.06.2021. godine, želimo naglasiti da s istim apsolutno nismo saglasni iz razloga što ovakvo obrazloženje, osim navoda **da je ovaj Ugovorni organ svjestan svoji propusta** tokom vođenja ovog postupka javne nabavke, nije dato u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, podzakonskim i drugim aktima, niti je u skladu sa praksom JN.

Ugovorni organ u tački 1.,2., i 3., Izjašnjenja konstatuje na koji način je pokrenuo ovaj postupak javne nabavke, navodi datume preuzimanja dokumentacije, datume predaje ponuda, da je postupak otvaranja ponuda održan u predviđenom terminu, da je urađen Zapisnik s otvaranja ponuda i predan nazočnim predstavnicima ponuditelja: Na ovakvo obrazloženje naša grupa ponuđača (U daljem tekstu: Žalilac) navodi da izneseni argumenti apsolutno nisu predmet osporavanja naše grupe ponuđača putem Žalbe na Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke (Broj: 05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine).

U tački 4. Izjašnjenja, Ugovorni organ navodi da je Povjerenstvo obaviješteno da je pristigla žalba na tendersku dokumentaciju izjavljena od žalitelja A.S.P.I. d.o.o. Grude i to putem elektronske pošte dana 20.05.2021. godine u 16,58 sati. tj., nakon radnog vremena, uz navode da je tajnica poduzeća tek tijekom narednog dana otvorila službenu poštu, potom i elektronsku poštu, te upoznala Povjerenstvo o pristigloj žalbi nakon što je postupak otvaranja ponuda već bio: Na ovakvo obrazloženje Žalilac se Izjašanjava kritički jer ne može prihvatiti činjenicu da je tačkom 1. tenderske dokumentacije, kao način komunikacije definirano elektronsko sredstvo (Adresa za korespondenciju: JAVNO PODUZEĆE „KOMUNALNO NEUM" D.O.O NEUM, Put svetog Ante 72, 88 000 Neum, Telefon: +387 36 880-123, Faks: +387 36 880-238, Web adresa: info@komunalno-neum.com a tačkom 2. tenderske dokumentacije imenovana kontakt osoba „Ivan Obradović" za praćenje i vođenja postupka ove javne nabavke i da sada imamo situaciju da Ugovorni organ pokušava svu odgovnost prebaciti na navodne propuste „tajnice", **kada su jasno naglašeni podaci kontakt osobe koja je u svakom momentu morala biti upućena u praćenje postupka ove nabavke** i ukoliko je stvarno zaprimljena žalba elektronskim putem u navedeno vrijeme, kao i original žalbe na protokol, **kontakt osoba je to morala evidentirati** i dati prijedlog da se obustavi postupak prije momenta otvaranja ponuda, a ne sprovesti proceduru javnog otvaranja ponuda te nakon toga sve ponuđače koji su učestvovali u postupku obavijestiti Odlukom o poništavanju postupka javne nabavke.

U tački 5. Izjašnjenja, Ugovorni organ navodi da je Povjerenstvo nakon zaprimljene žalbe odmah pristupilo razmatranju žalbe, utvrdilo da je ista blagovremena, u roku od 10 dana od dana

preuzimanja tenderske dokumentacije, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te je analizom žalbenih navoda utvrđeno da su isti i osnovani po svim točkama žalbe i da je potrebno izmijeniti tendersku dokumentaciju a te promjene podrazumijevaju suštinsku promjenu ovoga postupka nabave koje se ne mogu realizirati kroz izmjene i dopune tenderske dokumentacije, pogotovo imajući u vidu u kojoj se fazi ovaj postupak nalazi (završeno otvaranje ponuda) odlučeno je da se postupak poništi, a po konačnosti odluke, pristupi usklađivanju tenderske dokumentacije i objavni ponovljeni postupak:

Ovakvim obrazloženjem Žalilac je zatečen, zgrožen, odnosno na iste navode se Izjašnjava kritički jer ne možemo prihvatiti način na koji Ugovorni organ obrazlaže *„da je analizom žalbenih navoda utvrđeno da su isti i osnovani po svim točkama žalbe i da je potrebno izmijeniti tendersku dokumentaciju"* jer skrećemo pažnju drugostepenom organu da Ugovorni organ niti u jednom momentu nije naveo koliko je ta „navodna" žalba imala žalbenih navoda i na šta su se isti navodi odnosili, a kada na ovaj način reagujemo, a vjerujte da moramo s obzirom da nam navedena argumentacija Ugovornog organa vrijeđa zdrav razum, struku, inteligenciju, višegodišnje iskustvo u procedurama javnih nabavki, molimo Vas da i razumijete našu reakciju s obzirom na obrazloženje Ugovornog organa.

Nadalje, Žalilac na osnovu višegodišnjeg iskustva u procedurama javnih nabavki, odgovorno tvrdi da je ova javna nabavka rapisana u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima te da nisu tačni navodi Ugovornog organa da je žalba od žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, bez obzira na žalbene navode, osnovana po svim tačkama žalbe i da su ti navodi mogli uticati na izmjenu tenderske dokumentacije, odnosno na poništenje čitavog postupka javne. Da su tačni navodi Ugovornog organa da ova nabavka, odnosno tenderska dokumentacija nije raspisana u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, prvi koji bi uputio Žalbu, bili bi mi tj., Žalilac, a vjerujem i bar jedan od ostalih potencijalnih ponuđača koji su preuzeli ovu nabavku, no ovdje imamo situaciju da je to uradila firma A.S.P.I d.o.o. Grude, **koja se uopšte ne bavi uslugama koje su predmet nabavke** i ista je apsolutno nepoznata u procedurama javnih nabavki, **a kada se još uzme u obzir da je navedena firma isti dan preuzela i nakon radnog vremena uputila žalbu, smatramo da su svi naši argumenti osnovani, odnosno na mjestu.** Razlog našeg negodovanja, odnosno upućivanja žalbe, između ostalog, jeste i činjenica da ugovorni organ nije na način propisan Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima sproveo proceduru ove javne nabavke, gdje je naša Grupa ponuđača oštećena strana s obzirom da naša ponuda ispunjave sve uslove iz tenderske dokumentacije, a ima najpovoljniju cijenu.

Na kraju bi još samo željeli skrenuti pažnju URŽ-u da ćemo uputiti Zahtjev ugovornom organu da nam na osnovu Zakona o slobodi pristupa informacijama, učini dostupnom žalbu od Žalioca A.S.P.I d.o.o. Grude, nakon čega ćemo imati uvida u sadržaj iste, a sigurni smo da ne može sadržavati žalbene navode zbog kojih bi se morala poništiti ova javna nabavka, nakon čega molimo drugostepeni organ da pravilno ocijeni sve navode iz pomenute žalbe.

Imajući u vidu prednje, molimo drugostepeni organ „URŽ“ da prilikom postupanja u ovom predmetu, uzme u razmatranje izjašnjenje koje je spremila naša grupa ponuđača, da zaštiti naša prava i da ukaže Ugovornom organu na propuste tokom vođenja procedure ove nabavke te da sugerira da se nastavi postupak i našoj grupi ponuđača dodijeli Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

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, utvrdio da je potrebno navode žalitelja usvojiti.

Žalba je osnovana.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je Ugovorni organ donio Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabavke (05-18-4-3/21 od 26.05.2021. godine). Ugovorni organ u predmetnoj Odluci navodi da usvaja u cijelosti žalbu izjavljena od strane žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, na tendersku dokumentaciju br. 05-18-4/21 od 30.04.2021. godine objavljenu na portalu Javnih nabavki 71-1-2-3-3-4/21, i objavljenu u „Službenom glasniku BiH“ br.28/21 dana 07.05.2021, te da istom predmetnom Odlukom poništava tendersku dokumentaciju i postupak javne nabavke za izradu tehničke dokumentacije za optimizaciju i modernizaciju sustava vodoopskrbe Gabela-Neum, (I i II faza). Prilikom razmatranja žalbe Ugovorni organ je naveo da je uzeo u obzir da bi izmjene tenderske dokumentacije po zahtjevu žalitelja podrazumijevale suštinsku promjenu predmeta nabavke, te smatra da se ne mogu realizirati kroz izmjene i dopune tenderske dokumentacije.

Žalitelj „IBIS“ d.o.o. Zavidovići smatra da je ugovorni organ postupio suprotno Zakonu o javnim nabavkama, podzakonskim atkima kao i praksi javne nabavke iz više razloga.

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ je utvrdio da je Ugovorni organ tačkom 8.6.2 tenderske dokumentacije naveo da je rok za dostavljanje ponuda 21.05.2021. godine do 11:00 sati, a tačkom 8.6.4 tenderske dokumentacije propisao da će se javno otvaranje ponuda (član 63 ZJN) održati 21.05.2021. godine u 11:10 sati u prostorijama ugovornog organa na adresi: Put svetog Ante 72, 88 390 Neum.

Žalitelj „IBIS“ d.o.o. Zavidovići ističe da je svoju ponudu predao 21.05.2021. godine u 8:59 sati te da je nakon predaje ponuda prisustvovao na javnom otvaranju ponuda u zakazano vrijeme. Nadalje, navodi da su članovi komisije za javno otvaranje ponuda konstatovali da je do predviđenog roka za predaju ponuda ugovorni organ zaprimio 4 (četiri) ponude, bez navoda da je na adresu ugovornog organa do predviđenog roka za predaju ponuda zaprimljena žalba ponuđača koji su preuzeli ovu nabavku. Žalitelj, smatra da je ugovorni organ donošenjem ovakve odluke prekršio član 100. stav (2) (Postupak ugovornog organa po žalbi), koji glasi: *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.*

Nadalje, žalitelj „IBIS“ d.o.o. Zavidovići navodi kako na osnovu ovakvog obrazloženja ugovornog organa, ima ozbiljne, odnosno osnovanje sumnje da je isti, kako navodi u svojoj odluci, zaprimio žalbu od navedenog žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, Hrvatskih branitelja 81, prije isteka roka za predaju ponuda, uz konstataciju da mi tj. žalitelj, a vjerujemo i svi ostali učesnici u postupku, nismo, niti pismenim, niti usmenim putem obaviješteni od strane ugovornog organa da je uložena žalba na ovaj postupak prije datuma za otvaranje ponuda i da se isti obustavlja do postupanja/odlučivanja po zaprimljenoj žalbi, uz još jednu napomenu da je javno otvaranje ponuda održano u zakazano vrijeme i da smo na istom lično prisustvovali, kao i predstavnik drugog ponuđača.

Ugovorni organ u svom Izjašnjenju navodi da je uvidom na portal javnih nabavki utvrđeno da je žalitelj A.S.P.I d.o.o. Grude tendersku dokumentaciju preuzeo dana 20.05.2021. godine. Postupak otvaranja ponuda održan je u predviđenom terminu, te je urađen Zapisnik o otvaranju ponuda, isti predan prisutnim predstvnicima ponuđača. Nakon završenja postupka otvaranja ponuda Povjerenstvo je obavješteno da je pristigla žalba na tendersku dokumentaciju izjavljena od žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, naime žalba je pristigla putem elektronske pošte 20.05.2021.g. u 16.58 sati.tj.nakon radnog vremena. Tajnica preduzeća je tek tijekom narednog radnog dana otvorila službenu, potom i elektronsku poštu, te upoznala Povjerenstvo o pristigloj žalbi nakon što je postupak otvaranja ponuda već završio. Obzirom na činjenicu, Povjerenstvo je odmah pristupilo razmatranju žalbe, utvrdilo da je ista uložena pravovremeno, u roku od 10 dana od dana preuzimanja TD, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te je analizom žalbenih navoda utvrđeno da su isti osnovani po svim tačkama žalbe i da je potrebno izmjeniti tendersku dokumentaciju a te promjene podrazumjevaju suštinsku promjenu ovog postupka nabavke koje se ne mogu realizirati kroz izmjene i dopune tenderske dokumentacije, pogotovo imajući u vidu u kojoj se fazi ovaj postupak nalazi (završeno otvaranje ponuda) odlučeno je da se postupak poništi, a po konačnosti Odluke, pristupi usklađivanju tenderske dokumentacije i objavi ponovljeni postupak. Iz navedenog vidljivo je da nisu tačni navodi žalitelja o samovoljnom i

neosnovanom poništenju postupka nakon otvaranja ponuda, jer Povjerenstvo u momentu otvaranja ponuda nije imalo bilo kakvih saznanja o upućenoj žalbi na tendersku dokumentaciju te shodno tome nije ni moglo upoznati nazočne predstavnike ponuđača, kako prigovara žalitelj u žalbi.

Ovaj organ ističe i neozbiljnost i neprofesionalnost kod provođenja tenderske procedure od strane ovlašenih osoba koje su bile zadužene za kontakt i praćenje tehničkih radnji predmetnog postupka, što sve skupa ostavlja dojam da sam Ugovorni organ je više već neodgovorno pristupio provođenju postupka javne nabavke koji je prvenstveno njemu u interesu da bude što kvlitenije, prihvatljivije i na kraju ekonomičnije proveden.

Dalje, ovaj organje izvršio je uvid i u žalbu žalitelja A.S.P.I d.o.o. Grude, izjavljenu na tendersku dokumentaciju, koja je dostavljena u spis predmeta, gdje smo zbog sumnje u postojanje iste od strane predmetnog žalitelja „IBIS" d.o.o. Zavidovići, konstatvali da je ista nesporno i izjavljena i to na način da su pojedini žalbeni navodi takve prirode da bi njihovim razmatranjem i ovaj organ zauzeo stav o poništenju tenderske dokumentacije.

Shodno iznesenom, a polazeći od navoda žalitelja koji ističe da *„...ne spori što je navodni ponuđač, a kasnije žalilac, preuzeo javnu nabavku dan prije datuma za otvaranje ponuda s obzirom da je to njegovo legitimno pravo (Obavještenje o nabavci 71-1-2-3-3-4/21 od 30.04.2021. godine, tačka IV 3. Rok za preuzimanje tenderske dokumentacije 20.05.2021. godine),* ***ali spori pravo ugovornom organu, ukoliko je zaprimio žalbu prije momenta isteka roka za dostavu ponuda, zašto nije postupio u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama*** *(Suspenzivno djelovanje žalbe), koji glasi: Izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.",*

...ovaj organ zaključuje:

Razmatrajući navedeno, ovaj organ konstatuje da je nesporno da su ponude koje su dostavljene do 21.05.2021 godine i otvorene u zakazano vrijeme, nesporno je također, da je žalba jednog od potencijalnih ponuđača i izjavljena dan pred otvranje ponuda (dokaz u spisu).

Međutim ono što je sporno za ovaj organ, jeste činjenica da Ugovorni organ prilikom pripreme sadržaja tenderskog dokumenata, ***nije vodio računa o ponuđađima koji su preuzeli tendersku dokumentaciju deset dana prije otvaranja ponuda ili eventualno dva dana prije otvaranja ponuda, obzirom da im je takva mogućnost ostavljena što se u konkretnom slučaju i desilo da je zaprimljena žalba dan pred otvaranje.*** Dakle ugovorni organ bio je u obavezi da vodi računa o ovakvim okonostima da omogući svim ponuđačim pod jednakim uslovima da

ospore tendersku dokumentaciju, a da pri tome vodi računa o rokovima dostavljanja ponuda upravo zbog činjenice koja se desila u konkretnom slučaju.

Prednje navedene nesmotrenosti prilikom pripreme sadržaja tenderske dokumentacije, najprije upućuju na komplikovanje ostalih radnji postupka, s obzirom da se provociraju daljnja pitanja koja su u konkretnom slučaju evidentna, kako dakle postupiti u odnosu na potencijalne, zainteresovane ponuđače, koji su zvanično preuzeli TD, zatim pripremili i predali ponude, koje su otvorene, ocjenjene i čiji novčani iznosi ponuda su poznati, s obzirom da je termin za otvaranje ponuda bio zakazan u nepunih 24 sata, od roka za preuzimanje tenderske dokumentacije.

Imajući u vidu brojne proceduralne greške, očite povrede pravila postupka, koje je ugovorni organ načinio u predmetnom postupku, a koje se cijene apsolutno bitnim, ovaj organ zaključuje da je u cilju zaštite postupka i načela postupka, shodno čl.103 Zakon, potrebno postupak poništiti u cijelosti, kao i sve dokumente koji su proizišli iz postupka.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2000,00 KM izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108.stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, u skladu s članom 93. stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, te članom 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Ilija Ignjatić, dipl.ing.

Dostaviti:

- IBIS d.o.o. Zavidovići JU Bolnica Travnik
- JU „KOMUNALNO NEUM" d.o.o. Neum PRINT-GS doo i

- A.S.P.I d.o.o. Grude
- Evidencija
- a/a