BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2571-6/21
Sarajevo, 13.10.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac, broj: JN-189/21 od 10.09.2021. godine, izjavljenoj na Zaključak broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-5/21 od 26.08.2021. godine, Ugovornog organa Ministarstvo sigurnosti BiH, Služba za poslove sa strancima, Sarajevo, u postupku javne nabavke sukcesivne isporuke auto guma, na osnovu čl.103 i čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl. 230. 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 13.10.2021. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac, broj: JN-189/21 od 10.09.2021. godine se usvaja, poništava se Zaključak broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-5/21 od 26.08.2021. godine.
2. Poništava se Tenderska dokumentacija i Obavještenje o nabavci broj: 1420-7-1-21-3-19/21 objavljeno na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 11.08.2021. godine.
3. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM ponuđača EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ, Ministarstvo sigurnosti BiH, Služba za poslove sa strancima, Sarajevo, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 1420-7-1-21-3-19/21 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 11.08.2021. godine, u postupku javne nabavke sukcesivne isporuke auto guma.

Nakon provedenog postupka ugovorni organ je objavio Tendersku dokumentaciju broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-1/21.

Nezadovoljan sadržajem navedenog tenderskog dokumenta, ponuđač EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac je izjavio žalbu broj: JN-185/21 od 25.08.2021. godine.

Rješavajući po žalbi ponuđača EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac broj: JN-185/21 od 25.08.2021. godine, Ugovorni organ je donio Zaključak broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-5/21 od 26.08.2021. godine, koji je shodno priloženom dokazu,otpremljen na dan 31.08.2021 godine.

Nezadovoljan sadržajem navedenog Zaključka broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-5/21 od 26.08.2021. godine, ponuđač EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac je izjavio žalbu broj: JN-189/21 od 10.09.2021. 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:

- Ponuđač „Euro Dam-Jas" d.o.o. Lukavac je tendersku dokumentaciju broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-1/21 preuzeo sa Portala javnih nabavki 24.08.2021, godine, a dana 25.08.2021. godine smo putem faksa na broj iz obavještenja o nabavci: (033) 772-982, dokaz: prilog 1, te na mail adresu, dokaz: prilog 2, također iz obavještenja o nabavci, uputili žalbu na tendersku dokumentaciju, što je UO u ožalbenom Zaključku potvrdio. 26.08.2021. godine smo žalbu poslali i preporučenom pošiljkom u tri primjerka. Rok za preuzimanje tenderske dokumentacije je bio do 24.08.2021. godine, a otvaranje ponuda zakazano je za 26.08.2021.godine u 16:00. Ugovorni organ po prijemu žalbe nije obustavio postupak, shodno Članu 110. Zakona o javnim nabavkama BiH (ZJN/Zakon), već je 26.08.2021.godine održao otvaranje pristiglih ponuda bez obzira što žalioc u tom trenutku nije zimo status uložene žalbe, tj. čekao je povratnu informaciju od UO: da obustavi postupak i donese Rješenje ili Zaključak, te nakon što iste uruči žaliocu, uz zakonski rok za izjavljivanje žalbe, nastavi sa postupkom, a sve u skladu sa ZJN. Isti dan kada je održano otvaranje ponuda UO je donio ožalbeni Zaključak, a na poštu predao 31.08.2021 .godine, dokaz: prilog 3 - koverta koju je UO protokolisao 31.08.2021.godine. Žalioc Euro Dam-Jas d.o.o. je ožalbeni Zaključak zaprimio 03.09.2021.godine, 8 dana nakon otvaranja ponuda. Žalioc je tek 03.09.2021.godine saznao daje njegova žalba odbačena Zaključkom kao neblagovremena, iako tvrdimo da nije neblagovremena, što ćemo obrazložiti u nastavku. Članom 110. ZJN je propisano da uložena žalba odgađa postupak javne nabavke, dakle bilo koja - i blagovremena i neblagovremena, Zakon nije propisao da samo blagovremena žalba odgađa postupak javne nabavke, te je UO svojim nepostupanjem načinio povredu Zakona i nanio štetu žaliocu koji čekajući Zakonsko postupanje UO po žalbi nije predao ponudu. U ožalbenom Zaključku UO odbacuje žalbu žalioca kao neblagovremenu i poziva se na Član 101. stav (1) tačka a) ZJN koji glasi: „ (1) Žalba se može uložiti: najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda u odnosu na podatke iz obavijesti:"
UO je zanemario odredbu Zakona koia određuje rok za podnošenje žalbe na TD - Član 101. stav (11 tačka već se pozvao na pogrešnu odredbu, odredbu koja određuje rok za podnošenje žalbe na podatke iz obaviiesti/obavieštenia o nabavci! Iz svega prethodo navedenog jasno je da je žalba žalioca blagovremena jer je žalioc tendersku dokumentaciju preuzeo 24.08.2021.godine, dokaz: prilog 4, a žalbu na istu uložio/dostavio UO 25.08.2021.godine, žalba je uručena u zakonskom roku - u roku od 10 dana od dana preuzimanja TD, tačnije prvi dan nakon preuzimanja. U ožalbenom Zaključku UO se poziva na pogrešnu odredbu ZJN, odredbu koja se odnosi na rok za izjavljivanje žalbe na podatke iz obavještenja o nabavci, a ne na TD, što

predstavlja kršenje Zakona, naročito ako uzmemo u obzir činjenicu da se žalba odnosila striktno na uslove TD kojima se dokazuju tehničke karakteristike ponuđenih guma (kopije etiketa sa autoguma), tačnije tačku 4.1. stav (m), izjavljena žalba nema nikakve veze sa ijednim podatkom iz obavještenja. Kao još jedan dokaz našoj tvrdnji daje UO postupio nezakonito je prilog 5 - markirano: Rješenje URŽ broj: JN2-03-07-1-160-7/21 od 25.02.2021. godine. Naime, u dostavljenom Rješenju URŽ se upravo poziva na Član 101. stav (1) tačka b) ZJN - najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije, nigdje u Rješenju se ne poziva na Član 101. stav (1) tačka a) -sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda u odnosu na podatke iz obavijesti, kako je to nezakonito učinio UO u ožalbenom Zaključku te na osnovu toga ocijenio žalbu kao neblagovremenu. Nadalje, kao još jedan od presudnih elemenata koji su imali uticaj na ishod Rješenja je taj što žalioc tada nije dokazao daje zaprimio Zaključak isti dan kada je održano otvaranje ponuda ali nakon vremena otvaranja ponuda i da u trenutku otvaranja ponuda nije znao status žalbe, što u ovom slučaju nije sporno jer je UO Zaključak predao na poštu 31.08.2021 .godine, 5.dan nakon otvaranja ponuda, a što je jasno vidljivo iz priloga 3.

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 ugovorni organ nije postupio u skladu sa Zakonom kada je odbacio predmetnu žalbu kao neblagovremenu iz razloga što je ponuđač... preuzeo tendersku dokumentaciju broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-1/21 sa Portala javnih nabavki 24.08.2021, godine, a dana 25.08.2021. godine smo putem faksa na broj iz obavještenja o nabavci: (033) 772-982, dokaz: prilog 1, te na mail adresu, dokaz: prilog 2, također iz obavještenja o nabavci, uputili žalbu na tendersku dokumentaciju, što je UO u ožalbenom Zaključku potvrdio. Dana 26.08.2021. godine smo žalbu poslali i preporučenom pošiljkom u tri primjerka. Rok za preuzimanje tenderske dokumentacije je bio do 24.08.2021. godine, a otvaranje ponuda zakazano je za 26.08.2021.godine u 16:00. Ugovorni organ po prijemu žalbe nije obustavio postupak, shodno članu 110. Zakona o javnim nabavkama BiH (ZJN/Zakon), već je 26.08.2021.godine održao otvaranje pristiglih ponuda bez obzira što žalioc u tom trenutku nije znao status uložene žalbe, tj. čekao je povratnu informaciju od UO: da obustavi postupak i donese Rješenje ili Zaključak, te nakon što iste uruči žaliocu, uz zakonski rok za izjavljivanje žalbe, nastavi sa postupkom, a sve u skladu sa ZJN. Isti dan kada je održano otvaranje ponuda UO je donio ožalbeni Zaključak, a na poštu predao 31.08.2021 .godine, dokaz: prilog 3 - koverta koju je UO protokolisao 31.08.2021.godine. Žalioc Euro

Dam-Jas d.o.o. je ožalbeni Zaključak zaprimio 03.09.2021.godine, 8 dana nakon otvaranja ponuda. Žalioc je tek 03.09.2021.godine saznao daje njegova žalba odbačena Zaključkom kao neblagovremena, iako tvrdimo da nije neblagovremena..ovaj organ uvidom u spis utvrđuje:

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ, između ostalog navodi:

„Potencijalni ponuđač EURO DAM-JAS" d.o.o Lukavac preuzeo je Tendersku dokumentaciju sa Portala javnih nabavki dana 24.08.2021. godine u 15:28:42 časova. Potencijalni ponuđač „EURO DAM-JAS" đ.o.o Lukavac je dana 25.08.2021. godine u 12:34 sati putem telefaksa dostavio Žalbu bez broja i datuma Ugovornom organu na Tendersku dokumentaciju sukcesivnih isporuka auto guma broj TD: JN-1/I8.7.3-16.4-27-1/2I objavljena na Portalu javnih nabavki - broj obavještenja o nabavci: 1420-7-1-21-3-19/21 od 11.08.2021. godine u jednom primjerku iako je zakonska obaveza da se žalba dostavlja u 3 (tri) primjerka. Žalba Žalioca bez broja i datuma na Tendersku dokumentaciju, nakon štampanja i signiranja iste zaprimljena je na protokol Službe dana 26.08.2021. godine tj. na dan do kojeg je bio rok za dostavljanje ponuda i otvaranje ponuda. Sam žalioc u svojoj Žalbi navodi da je žalbu poslao preporučenom pošiljkom Ugovornom organu 26.08.2021. godine u tri primjerka (na dan do kojeg je bio rok za dostavljanje ponuda i otvaranje ponuda) a ista je prispjela u Službu dana 30.08.2021. godine što znači 4 (četiri) dana nakon roka za dostavu ponuda i dana otvaranja prispjelih poonuda. Žalbu žalioca na tendersku dokumentaciju Služba za poslove sa strancima odbacila je Zaključakom broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-5/21 kao neblagovremenu jer Član 101. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama BiH jasno definiše da Žalba na tendersku dokumentaciju može se izjaviti najkasnije 7 (sedam) dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz obavještenja a žalioc je žalbu na tendersku dokumentaciju izjavio samo 1 (jedan) dan prije roka za dostavljanje ponuda. Po pogrešnom tumačenju Zakona o javnim nabavkama BiH žalioc smatra da je u ovom slučaju žalbu na tendersku dokumentaciju mogao izjaviti i 8 (osam) dana nakon isteka roka za dostavljanje ponuda. Služba za poslove sa strancima nije donosila Odluku o obustavi postupka javne nabavke jer je isti dan, kad je zaprimila žalbu na protokol Službe, odbacila žalbu kao neblagovremenu, tj. žalba je zaprimljena i Zaključak donešen na isti dan kada je bio rok za dostavljanje ponuda i otvaranje ponuda. Odluku o obustavi postupka javne nabavke nije donošena u skladu sa Članom 110 jer isti definiše sledeće: „Izjavljena žalba odgađa postupak javne nabavke, zaključivanje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ". Naime, Zakon o javnim nabavkama BiH nije propisao da se Odlukom obustavlja postupak javne nabavke ukoliko Ugovorni organ, kao prvostepeni organ donosi Zaključak po žalbi u skladu sa članom 110. ZJN a isti član ostavlja mogućnost žaliocu da izjavi žalbu na Zaključak Ugovornog organa što je u ovom slučaju i učinjeno. Odluka o obustavi postupka donosi se u skladu sa članom 110 ZJN kada po žalbi odlučuje URZ tj. ovaj član ne definiše daje Odluku o obustavi postupka obavezan donijeti prvostepeni organ ukoliko žalbu odbacije Zaključkom kao neblagovremenu.“

U Zaključku broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-5/21 od 26.08.2021. godine, između ostalog je navedeno:

„Ugovorni organ, Služba za poslove sa strancima, pokrenuo je postupak Javne nabavke - sukcesivnih isporuka auto guma broj: JN-1/18.7.3-16.4-27-1/21, obavještenje o nabavci broj: 1420-7-1-21-3-19/21 od 11.08.2021, godine i Tenderskom dokumentacijom definisao rok za dostavu ponuda do 16 sati dana 26.08.2021. godine. Potencijalni ponuđač „EURO DAM-JAS" d.o.o Lukavac preuzeo je Tendersku dokumentaciju sa Portala javnih nabavki dana 24.08.2021. godine u 15:28:42 časova. Potencijalni ponuđač „EURO DAM-JAS" d.o.o Lukavac je dana 25.08.2021. godine u 12:34 sati putem telefaksa dostavio Žalbu bez broja i datuma Ugovornom organu na Tendersku dokumentaciju sukcesivnih isporuka auto guma broj TD: JN-1/18.7.3-16.4-27-1/21 objavljena na Portalu javnih nabavki-broj obavještenja o nabavci: 1420-7-1-21-3-19/21 od 11.08.2021. godine. Članom 101. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama jasno je definisano da se Žalba može izjaviti najkasnije 7 (sedam) dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz obavještenja. Potencijalni ponuđač „EURO DAM-JAS" d.o.o Lukavac Žalbu na Tendersku dokumentaciju dostavio je Ugovornom organu faksom dana 25.08.2021. godine samo dan prije roka za dostavljanje ponuda tj. 26.08.2021. godine pa je odlučeno kao u dispozitivu Zaključka."

Uvidom u spis, evidentni su slijedeći dokazi:

- listing sa brojem faksa 033 772 982 od 25.08.2021. godine, 12:34 h kojim se potvrđuje dostava žalbe na Tendersku dokumentaciju , pri čemu je navedeni faks identičan faksu ugovornog organa navedenom u Tenderskom dokumentu, a prijem istog nesporno potvrđuje i ugovorni organ
- Isprintan dokaz:mail na kojem je vidljivo da je žalitelj na mail adresu: nabavke@sps.gov.ba poslao žalbu u prilogu istog, dana 25.08.2021. godine, u 12:43 h. Navedeni mail je identičan mailu ugovornog organa, navedenom u sadržaju dokumenata postupka, a prijem istog ugovorni organ nije osporavao;
- Žalba na tendersku dokumentaciju broj: JN-185/21 od 25.08.2021. godine kod ugovornog organa protokolisana na dan 26.08.2021. godine, pod brojem: JN-1/1873-16.4-27-4/21
- Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije, koju je u ime žalitelja preuzela Nina Osmanović dana 24.08.2021. godine, 15:28:42 h, što je nesporno među stranama
- Zapisnik o otvaranju ponuda bb od 26.08.2021. godine kojim se konstatuje otvaranje ponuda na dan 26.08.2021 godine u 17.00 sati

Sve prednje iznesene okolnosti upućuju da je nejasna i nepravilna ocjena ugovornog organa koji je ocijenio neblagovremenom podnesenu žalbu. Prevashodno treba naglasiti da ugovorni organ na pogrešan način podvodi činjenično stanje pod pozvanu odredbu Zakona,s obzirom da se u konkretnom slučaju žalitelj ne žali na sadržaj podataka iz Obavijesti o nabavi već na sadržaj Tenderskog dokumenta. Takođe, niti činjenica koju potencira ugovorni organ da je

dostavljena žalba „...samo dan prije roka za dostavljanje ponuda tj. 26.08.2021. godine „...ne predstavlja odlučnu okolnost u suprotno, u smislu da nesmetano priječi izjavljivanje žalbe, s obzirom da niti zakonskim niti podzakonskim odredbama, a niti sadržajem Tenderskog dokumenta, nije izričito propisano ograničenje izjavljivanja žalbe na Tenderski dokument, izuzev izričito propisanog roka u smislu čl.101 Zakona, da se žalba može izjaviti najkasnije 10 dana od dana preuzimanje tenderske dokumentacije.

Stoga, razlozi koje ugovorni organ ističe pri donošenju osporenog Zaključka, nisu odlučni, niti upotpunosti prihvatljivi , a što utiče na održivost i dovodi do izricanja posljedice poništenja osporenog zaključka.

Nadalje,shodno upućivanju žalitelja da ... u trenutku otvaranja ponuda nije znao status žalbe... te provjerom stanja spisa, iz istog proizilazi da je evidentna očita povreda instituta suspenzivnosti postupka, sve u posljedici nepravilnog postupanja ugovornog organa, a što sprečava daljnje nesmetano odvijanje radnji postupka, te onemogućava i čini nesvrsihodnim ponavljanje radnji postupka, u smislu ispravke pogrešnog postupanja u odnosu na žalbu broj: JN-185/21 od 25.08.2021. godine.
Kako je prednje pomenuto, shodno dokazima u spisu, predmetna žalba žalitelja nesporno je dostavljena ugovornom organu i mailom i faxom na dan 25.08.2021 godine, u različitim satnicama, pri čemu, ugovorni organ iako i sam potvrđuje da je predmetna žalba prispjela na fax/mail ugovornog organa u odnosu na prednje označeni datum, isti potvrđuje i okolnost,da narednog dana nesumnjivo vrši otvaranje ponuda, koje je zakazano na dan 26.08.2021.godine u 16:00 h, a koje je shodno Zapisniku o otvaranju ponuda, nesporno i izvršeno na dan *26.08.2021 godine u 17:00 h.*
Istodobno, ugovorni organ ističe da je predmetna žalba, koja je zaprimljena na dan 25.08.2021 godine,".... nakon štampanja i signiranja iste zaprimljena na protokol Službe dana 26.08.2021"...pri čemu ne iznosi detaljnije okolnosti koje su dovele do toga da nije bio u mogućnosti da predmetnu žalbu, dostavljenu i mailom i faksom ranije signira, niti upućuje na okolnosti objektivne prirode s tim u svezi, na koje nije mogao uticati -naročito ne dokazuje da se signiranje nije moglo izvršiti na dan 26.08.2021 godine /do vremena kada je, shodno dokazima u spisu izvršeno otvaranje ponuda/.
Prema tome, evidentne su okolnosti da ugovorni organ na dan 26.08.2021 godine otvara pristigle ponude (dokaz u spisu),a da istodobno ne dokazuje da prije naznačenog datuma i satnice otvaranja ponuda,nije imao saznanje za pristiglu žalbu nezadovoljnog ponuđača, što upućuje na očitu povredu pravila o suspenzivnosti postupka.
Jasno je da je shodno čl.110 Zakona,izričito propisano da uložena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke...do donošenja odluke URŽ-a ,što podrazumijeva da se sve sadržajne radnje postupka imaju obustaviti, a što u konkretnom smislu nije bio slučaj, upućuje na bitnu povredu pravila postupka, te u značajnom utiče na daljnju mogućnost odvijanja radnji postupka.
U posljedici, kako se navedena povreda ocjenjuje povredom bitne prirode, koja se pri tome usljed posljedice koju proizvodi nije mogla ispraviti, a značajno utiče na odvijanje radnji postupka, te krajnji rezultat postupka, to je uzevši u obzir sve okolnosti slučaja, neophodno poništiti odluke i radnje postupka u cijelosti, kako je to izrečeno dispozitivom odluke.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 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).

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
Salihović S.

Dostaviti:
- EURO DAM-JAS d.o.o. Lukavac
- Ministarstvo sigurnosti BiH, Služba za poslove sa strancima, Sarajevo,
- evidencija
- a/a
- u spis