BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-3054-10/21
Мостар, 24.11.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Зуко д.о.о. Сарајево број: 299-10-2020 од 26.10.2021. године, изјављеној на Одлуку о додјели уговора најуспјешнијем понуђачу број: ПП-03-84-54734/21 од 18.10.2021. године, у поступку јавне набавке – Набавка услуге предревизије и ревизије финансијских извјештаја за 2021. годину, уговорног органа ЈУ Дом здравља Зеница, 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 24.11.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. **Одбија се** жалба понуђача Зуко д.о.о. Сарајево број: 299-10-2020 од 26.10.2021. године, **као неоснована**.
2. **Одбија се** захтјев жалиоца за поврат уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка.

Образложење

Уговорни орган ЈУ Дом здравља Зеница (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је конкурентским захтјевом поступак јавне набавке - Набавка услуге предревизије и ревизије финансијских извјештаја за 2021. годину, за који је Обавјештење о набавци број: 1350-7-2-132-3-78/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 16.09.2021. године.

На Одлуку о додјели уговора најуспјешнијем понуђачу број: ПП-03-84-54734/21 од 18.10.2021. године у предметном поступку јавне набавке, жалбу је изјавио понуђач Зуко д.о.о. Сарајево (у даљњем тексту: жалилац), коју је уговорни орган, поступајући у складу с чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу, код кога је запримљена дана 03.11.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 11.11.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„У остављеном року у складу са чланом 101. Закона о Јавним набавкама улажемо жалбу на Одлуку о додјели уговора најуспјешнијем понуђачу за набавку услуге предревизије и ревизије финансијских извјештаја ЈУ ДОМ ЗДРАВЉА ЗЕНИЦА за 2021. годину.

Наведена Одлуку смо примили 22.10.2021. године те у складу са правном поуком у остављеном року од 5 дана изјављујемо жалбу због сљедећег:

Уговорно тијело је нашу понуду одбацило као напотпуну, односно констатовало је да Извјештај Централне банке коју смо доставили у склопу наше понуде не испуњава захтјев из тачке 3.3. ТД *(понуђач је дужан доставити потврду банке (или друге институције нпр. Централна банка БиХ) да понуђач има отворен солвентан рачун код исте и да је уједно тај рачун главни, с тим да датум издавања не може бити старији од 15 /петнаест/ дана рачунајући* ***од дана достављања понуде).***

У прилогу наше Жалбе достављамо потврду о достави понуде на пошту дана 22.09.2021. године препорученом пошиљком. Датум извјештаја о рачунима пословног субјекта Централне Банке БиХ носи датум 07.09.2021. године односно исти није био старији од 15 дана како је и тражено тендерском документацијом. Скрећемо пажњу да Законом о управном поступку ФБиХ, чланом 100. ставак (2) : *Кад је поднесак упућен постом препоручено или телеграфски, дан предаје пошти сматра се даном предаје органу коме је упућен.*

На основу горе наведеног предлажемо да се Одлука стави ван снаге.

Уколико жалба буде разматрана и усвојена од стране Уреда за разматрање жалби, захтијевамо да се врати накнада уплаћена на име трошкова вођења жалбеног поступка.“

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Увидом у жалбене наводе и правилном примјеном материјалног права, Уговорни орган сматра да је жалба неоснована.

-У Тендерској документацији за набавку услуга предревизије и ревизије финансијских извјештаја ЈУ „Дом здравља" Зеница за 2021. годину, Уговорни орган је утврдио потпуне информације на који начин сви понуђачи у предметној јавној набавци требају припремити своје понуде.

ПРИЛОГ: Тендерска документација за набавку услуга предревизије и ревизије финансијских извјештаја ЈУ „Дом здравља" Зеница за 2021. годину

Према тачки 3.3 Тендерске документације, Уговорни орган је дефинисао да су понуђачи дужни доставити потврду банке (или друге институције нпр. Централне банке БиХ) да понуђач има отворен солвентан рачун код исте и да је уједно тај рачун главни, с тим да **датум издавања не може бити старији од 15 (петнаест) дана рачунајући од дана достављања понуде.**

Значи, Тендерском документацијом је децидирано утврђено да ће наведена потврда

бити исправна ако испуњава постављени услов, те да ће у супротном сваки понуђач који не поступи у складу са одређеним условом бити елиминисан из предметног поступка јавне набавке.

Увидом у понуду именованог понуда Зуко д.о.о. Сарајево неспорно је да је Извјештај о рачунима пословног субјекта Централне банке БиХ издат дана 07.09.2021. године и да је од дана издавања Извјештаја рок од 15 дана истекао са даном 21.09.2021. године.

Није спорно да је именовани понуђач своју понуду за набавку услуга предревизије и ревизије финансијских извјештаја ЈУ „Дом здравља" Зеница предао на пошту дана 22.09.2021. године и да се по члану 100. став 2. Закона о управном поступку („Службене новине Федерације БиХ" бр. 2/98. и 48/99.) дан предаје жалбе на пошту сматра даном предаје понуде Уговорном органу.

Уговорни орган сматра да се не може уважити став понуђача да се у конкретном случају треба занемарити правило из тачке 3.3. предметне Тендерске документације које је именовани понуђач неспорно прекршио и да се дан када је предата понуда не би требао рачунати у рок валидности спорног Извјештаја о рачунима пословног субјекта Централне банка БиХ.

У јавној набабавци приоритетно се примјењују правила Закона о јавној набавци („Службени гласник БиХ" бр. 3/14.), подзаконских аката из области јавних набавки, опћи акти Уговорног органа и Тендерска документација за предметни поступак јавне набавке, која је јасно утврдила да потврда банке (или друге институције нпр. Централне банке БиХ) да понуђач има отворен солвентан рачун код исте и да је уједно тај рачун главни, не може бити старија од 15 (петнаест) дана рачунајући од дана достављања понуде, односно да ће сваки понуђач који не поступи у складу са наведеним бити елиминисан из поступка јавне набавке.

У конкретном случају, Уговорни орган је морао ради једнаког и недискриминирајућег односа према свим понуђачима у поступку јавне набавке да поступи по рјешењу из тачке 3.3 Тендерске документације и одбаци понуду именованог понуђача.

Иако понуђач у својој Жалби не помиње члан 98. став 2. Закона о управном поступку, Уговорни орган сматра да исти у ствари сматра да се дан предаје понуде на пошту не рачуна у одређени рок од 15 дана за валидност спорне потврде, те да се у рачунању рока треба ићи уназад 15 дана почев од првог претходног дана прије понуде на пошту.

Уговорни орган сматра да наведени став именованог понуђача није нити у складу са одредбом члана 98. став 2. Закона о управном поступку, која утврђује рачунање рока унапријед почев од дана предаје поднеска а не уназад како то произлази из жалбе именованог понуђача.

Уговорни орган сматра да се у конкретном случају мора поступити према тачки 3.3 Тендерске документације и да се не може примјенити члан 98. став 2. Закона о управном поступку на начин који је супротан утврђеном правном рјешењу у овој правној одредби.

Из напријед наведеног Уговорни орган предлаже од Уреда за разматрање жалби БиХ да жалбу жалитеља „Зуко" д.о.о. Сарајево одбије у цијелости као неосновану и омогући Уговорном органу наставак поступка набавке.

Уговорни орган напомиње да је у овом предмет јавне набавке жалбу изјавио и понуђач Етиц д.о.о. Зеница“

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-3054-4/21 од 08.11.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

У складу с чланом 94. став (2) и (3) Закона о јавним набавкама изабрани понуђач Аддресс д.о.о. Сарајево је актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-3054-5/21 од 08.11.2021. године обавијештен о жалби жалиоца и изјашњењу уговорног органа, те му је омогућено да се изјасни о истим. Изабрани понуђач није доставио изјашњење.

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 је Уговорно тијело нашу понуду одбацило као напотпуну, односно константовало је да Извјештај Централне банке коју смо доставили у склопу наше понуде не испуњава захтјев из тачке 3.3. ТД *(понуђач је дужан доставити потврду банке (или друге институције нпр. Централна банка БиХ) да понуђач има отворен солвентан рачун код исте и да је уједно тај рачун главни, с тим да датум издавања не може бити старији од 15 /петнаест/ дана рачунајући* ***од дана достављања понуде).***

У прилогу наше Жалбе достављамо потврду о достави понуде на пошту дана 22.09.2021. године препорученом пошиљком. Датум извјештаја о рачунима пословног субјекта Централне Банке БиХ носи датум 07.09.2021. године односно исти није био старији од 15 дана како је и тражено тендерском документацијом. Скрећемо пажњу да Законом о управном поступку ФБиХ, чланом 100. ставак (2) : *Кад је поднесак упућен постом препоручено или телеграфски, дан предаје пошти сматра се даном предаје органу коме је упућен.*

Уговорни орган у изјашњењу наводи:

Увидом у понуду именованог понуда Зуко д.о.о. Сарајево неспорно је да је Извјештај

о рачунима пословног субјекта Централне банке БиХ издат дана 07.09.2021. године и да је од дана издавања Извјештаја рок од 15 дана истекао са даном 21.09.2021. године.

Није спорно да је именовани понуђач своју понуду за набавку услуга предревизије и ревизије финансијских извјештаја ЈУ „Дом здравља" Зеница предао на пошту дана 22.09.2021. године и да се по члану 100. став 2. Закона о управном поступку („Службене новине Федерације БиХ" бр. 2/98. и 48/99.) дан предаје жалбе на пошту сматра даном предаје понуде Уговорном органу.

Уговорни орган сматра да се не може уважити став понуђача да се у конкретном случају треба занемарити правило из тачке 3.3. предметне Тендерске документације које је именовани понуђач неспорно прекршио и да се дан када је предата понуда не би требао рачунати у рок валидности спорног Извјештаја о рачунима пословног субјекта Централне банка БиХ.

У јавној набабавци приоритетно се примјењују правила Закона о јавној набавци („Службени гласник БиХ" бр. 3/14.), подзаконских аката из области јавних набавки, опћи акти Уговорног органа и Тендерска документација за предметни поступак јавне набавке, која је јасно утврдила да потврда банке (или друге институције нпр. Централне банке БиХ) да понуђач има отворен солвентан рачун код исте и да је уједно тај рачун главни, не може бити старија од 15 (петнаест) дана рачунајући од дана достављања понуде, односно да ће сваки понуђач који не поступи у складу са наведеним бити елиминисан из поступка јавне набавке.

У конкретном случају, Уговорни орган је морао ради једнаког и недискриминирајућег односа према свим понуђачима у поступку јавне набавке да поступи по рјешењу из тачке 3.3 Тендерске документације и одбаци понуду именованог понуђача.

Иако понуђач у својој Жалби не помиње члан 98. став 2. Закона о управном поступку, Уговорни орган сматра да исти у ствари сматра да се дан предаје понуде на пошту не рачуна у одређени рок од 15 дана за валидност спорне потврде, те да се у рачунању рока треба ићи уназад 15 дана почев од првог претходног дана прије понуде на пошту.

Уговорни орган сматра да наведени став именованог понуђача није нити у складу са одредбом члана 98. став 2. Закона о управном поступку, која утврђује рачунање рока унапријед почев од дана предаје поднеска а не уназад како то произлази из жалбе именованог понуђача.

Уговорни орган сматра да се у конкретном случају мора поступити према тачки 3.3 Тендерске документације и да се не може примјенити члан 98. став 2. Закона о управном поступку на начин који је супротан утврђеном правном рјешењу у овој правној одредби.

Из напријед наведеног Уговорни орган предлаже од Уреда за разматрање жалби БиХ да жалбу жалитеља „Зуко" д.о.о. Сарајево одбије у цијелости као неосновану и омогући Уговорном органу наставак поступка набавке.

Разматрајући жалбени навод, овај орган је извршио увид у тачку 3.3. тендерске документације, те је утврдио да је у истој прописано:

„У сврху квалификације, понуђачи требају испунити сљедеће минималне услове:

а) Да је главни трансакцијски банкарски рачун понуђача активан и солвентан

У сврху доказивања услова из тачке 3.3. понуђач је дужан доставити:

- Потврда банке (или друге институције нпр. Централна банка БиХ) да понуђач има отворен солвентан рачун код исте и да је уједно тај рачун главни, с тим да датум издавања не може бити старији од 15 /петнаест/ дана рачунајући од дана достављања понуде.

Доказ се може првенствено доставити као **(обична) неовјерена копија оригинала.** **Понуђач који буде одабран као најбољи,** а првобитно је доставио неовјерену копију документа, дужан је доставити оригинал или овјерену копију горе траженог документа у року од **5 дана** од дана запримања обавјештења о резултатима овог поступка јавне набавке."

Увидом у понуду жалиоца овај орган је утврдио слиједеће:
- На страници 10. понуде достављен је Извјештај о рачунима пословног субјекта на дан 07.09.2021. године издат од Централне банке БиХ.

У контексту жалбених навода и утврђеног чињеничног стања, овај орган неспорним закључује да је жалилац понуду предао на пошту дана 22.09.2021. године што је и међу странкама неспорно, а која је запримљена код уговорног органа дана 23.09.2021. године, да је у понуди жалиоца достављен Извјештај о рачунима пословног субјекта на дан 07.09.2021. године издат од Централне банке БиХ, те је на основу наведеног неспорно да се рокови за документацију која је достављана у понуди требају рачунати од дана пријема понуде код уговорног органа, односно од 23.09.2021. године.

Чланом 57. став (1) ЗЈН прописано је да се у поступку јавне набавке кандидат/понудуђач придржава захтјева и услова из тендерске документације.

Чланом 63. став (1) ЗЈН прописано је:
Понуде се отварају на јавном отварању понуда, непосредно након истека рока за пријем понуда. Понуде примљене након истека рока одређеног за пријем понуда неотворене се враћају понуђачима.

Наиме, у конкретном случају овај орган упућује на одредбе члана 63. став (1) ЗЈН којим је прописано да се понуде се отварају на јавном отварању понуда, непосредно након истека рока за пријем понуда и да се понуде примљене након истека рока одређеног за пријем понуда неотворене враћају понуђачима, те је на основу наведене законске одредбе неспорно да се на рокове који се односе на пријем понуда не могу примјењивати одредбе Закона о управном поступку на које се у жалби позива жалилац, односно не могу се примјењивати одредбе чланова 90. до 93. Закона о управном поступку, јер је одредбом члана 63. став (1) ЗЈН прописано јавно отварање, које се обавља непосредно након истека рока за пријем понуда.

Овај орган посебно наглашава да се одредбе Закона у управном поступку супсидијарно примјењују у поступцима јавних набавки, али у конкретном случају исте се не могу примјенити због одредби члана 63. став (1) ЗЈН којим је прописано да се **понуде се отварају**

на јавном отварању понуда, непосредно након истека рока за пријем понуда и да се понуде примљене након истека рока одређеног за пријем понуда неотворене враћају понуђачима.

Имајући у виду наведену законску одредбу, уговорни органи су дужни да у обавјештењу о набавци и тендерској документацији пропишу рок за достављање понуда, као и датум и вријеме јавног отварања понуда.

На основу наведеног, жалбени навод је **неоснован,** јер је понуда достављена дана 23.09.2021. године, те је овај орган неспорно утврдио да је жалилац у понуди доставио документ - Извјештај о рачунима пословног субјекта на дан 07.09.2021. године издат од Централне банке БиХ, који је старији од 15 дана рачунајући од дана достављања понуде и неспорно је да није испуњен захтјев уговорног органа из тачке 3.3. тендерске документације.

На основу наведеног жалба је **неоснована.**

С обзиром да је одбио жалбу, овај орган одбио је захтјев за поврат 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 коначан управни акт. 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
мр. сци. Амар Хациомеровић

Доставити:
- Зуко д.о.о. Сарајево
- ЈУ Дом здравља Зеница
- Аддресс д.о.о. Сарајево
- Евиденција
- а/а