BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2907-11/21
Мостар, 24.11.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Делинг д.о.о. Тузла број: 1175-09/21-1 од 09.10.2021. године, изјављеној на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године, у поступку јавне набавке – Радови на санацији и замјени електроенергетских ормара у ПС Спреча, уговорног органа ЈКП Водовод и канализација д.о.о. Тузла, на основу члана 93. став (7), 111. став (1) тачка б) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, на сједници Вијећа II, одржаној 24.11.2021. године, донијела је

ЗАКЉУЧАК

1. Жалба понуђача Делинг д.о.о. Тузла број: 1175-09/21-1 од 09.10.2021. године, одбацује се због недопуштености.
2. О поврату средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијеће посебно рјешење.

ОБРАЗЛОЖЕЊЕ

Уговорни орган ЈКП Водовод и канализација д.о.о. Тузла (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је поступак јавне набавке „Радови на санацији и замјени електроенергетских ормара у ПС Спреча“, отвореним поступком, за који је Обавјештење о набавци број: 1149-1-3-34-3-19/21 објављено на порталу јавних набавки 06.04.2021. године, Исправка Обавјештења број: 1149-1-3-34-8-25/21 од 27.04.2021. године и Исправка Обавјештења број: 1149-1-3-34-8-29/21 од 30.04.2021. године.

Након проведеног поступка, уговорни орган је донио Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача

број: 5839/21 од 29.09.2021. године, на коју је понуђач Делинг д.о.о. Тузла изјавио жалбу број: 1254-03/21 од 04.10.2021.године.

Поступајући по наведеној жалби уговорни орган је донио Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године, којим је жалба одбачена због недопуштености.

Понуђач Делинг д.о.о. Тузла (у даљњем тексту: жалилац) изјављује предметну жалбу број: 1175-09/21-1 од 09.10.2021. године на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године, коју је уговорни орган поступајући у складу с чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу, код кога је запримљена 20.10.2021. године.
Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 28.10.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Дана 29.09.2021. године запримили смо ОДЛУКУ о стављање ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење ОДЛУКЕ о избору најповољнијег понуђача бр. 5839/21. Одлуком је понуда ДРУГОРАНГИРАНОГ понуђача Елцом д.о.о Тузла оцијењена као најповољнија. Незадовољни одлуком, те након обављеног увида и уочених неправилности у припреми понуде понуђача, те уочених неправилности Уговорног органа у поступку одабира другорангираног понуђача, у законски предвиђеном року изјављујемо жалбу према слиједећим наводима:

Жалбени навод 1

Одлука о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда број 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474 те доношење одлуке о избору најповољнијег понуђача број 5839/21 објављен од стране Уговорног органа, а сачињена након жалбе понуђача ЕЛЦОМ д.о.о. Тузла је мимо прописа и закона прописаних Законом о јавним набавкама те као таква не може бити ваљана, односно Уговорни орган је прије такве одлуке био дужан донијети Одлуку или Рјешење о усвајању жалбе, дакле прописима Закона о јавним набавкама, потребно је да задњи правоваљани документ, односно Одлука о поништењу поступка остане на снази.

Жалбени навод 2

Рјешењем Уреда за разматрање жалби број ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. је у потпуности утврђено погрешно чињенично стање, те УРЖ уопште није разматрао Изјашњење на жалбу понуђача ДЕЛИНГ д.о.. Тузла број 1307-ТМ-21-2, односно УРЖ у истом Рјешењу наводи како понуђач ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла није доставио своје изјашњење. Прилог ове жалбе је доказ о достављању изјашњења, чиме је понуђачу ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла према члану 97. ЗЈН набавке проузрокована штета у набавци у којој има активну

легитимацију.

Жалбени навод 3

Рјешењем Уреда за разматрање жалби број ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. је усвојен жалбени навод 3 понуђача ЕЛЦОМ д.о.о. Тузла: *"...У контексту разматраног жалбеног навода те стања из списа овај орган утврђује како изабрани понудитељ није доставио понуду сукладно захтјевима из ТД односно Прилога 2, ставка II. 1. односно није доставио фрекветни регулатор 90kW опремљен са дисплејем за праћење и подешавање параметара са 8 програмабилних дигиталних улаза, већ са 6 програмабилних дигиталних улаза...".* Понуду понуђача ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла је потребно прогласити исправном јер је све техничке захтјеве Уговорног органа, изабрани понуђач дужан испоштовати достављењем правноваљаних изјава садржаних у Анексу 2 понуде и документу број 244-БР/21-6, а која је достављена на страници 63 понуде. Такођер, Уговорни орган је управо навео у Изјашњењу на наводе Жалбе број 3755/21 од 18.06.2021. *„...У вези са жалбеним наводима из тачке 5. - Понуђач Елцом д.о.о. је у понуди на страницама доставио техничку документацију фреквентних претварача, а на страници 270, је видљиво additional information, coummunication protocol: MODBUS, TCP/IP, а приликом оцјена понуда са техничког аспекта, важно је истаћи да је и жалитељ нудио идентичан тип фреквентног претварача, чиме је Комисија за оцјену понуда прогласила обје понуде прихватљивим, јер представља довољну гаранцију И1 минорно одступање од захтјева тендерске документације..."* чиме је јасан став Уговорног органа о томе да је обје понуде прихватио, а на захтјев УРЖ, обје одбио у Записнику о поновном прегледу и оцјени понуда број 5479/21 од 14.09.2021.: *„...Из свега наведеног и поступајући према рјешењу Уреда за разматрање жалбе као и чланом 57. Став 1. ЗЈМ којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни придржавати се захтјева и услова из исте, Комисија за оцјену понуда понуду понуђача Елцом д.о.о. Тузла оцјењује као технички неисправну и искључује из даљњег поступка..."* На основу ових ставова, потребно је понуду понуђача ДЕЛИИНГ д.о.о. Тузла прогласити прихватљивом, или обје понуде искључити из даљњег поступка.

Жалбени навод 4

Рјешењем Уреда за разматрање жалби број ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. је усвојен жалбени навод 4 понуђача ЕЛЦОМ д.о.о. Тузла: *"...За овај орган је неприхватљиво изјашњење Уговорног органа у којем наводи како понуда суштински не одступа од захтијеваног ТД јер су јединице прекидача веће од тражених чиме није угрожен рад и заштита система, заштита напојних каблова према мотору и заштита самог мотора, будући да исто Уговорни орган није ничим покријепило у смислу члана 102. став 2. ЗЈН...",* међутим, понуђач ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла је у својој понуди доставио изјаву број 244-БР/21-6, а која је достављена на страници 63 понуде, у којој тврди да је дужан испоштовати све захтјеве Уговорног органа, чиме је понуда исправна.

Такођер тендерским захтјевима на страници 32 је тражено достављање *„... пројекта за*

извођење, са укљученим динамичким планом, планом застоја постројења (не дужем од 12сати). Пројекат за изводјење треба да садржи све семе дјеловања и везивања новог МЦЦ постројења, ормара за управљање и сигнализацију, као и увезивање са сигналним таблоом у командној просторији. Пројекат треба да садржи детаљну документацију о припреми за СЦАДА-у. Документацију предати Инвеститору на одобрење прије почетка радова...." чиме уговорни орган захтјева да изабрани понуђач детаљно разради пројекат прије приступања посла, што значи да се захтјеви Уговорног органа могу минорно промијенити прије приступања самом послу, и да је Уговорни орган тај који одобрава коначну пројектну документацију. На основу тога је потребно понуду понуђача Делинг д.о.о. Тузла прогласити исправном.

Жалбени навод 5

Рјешењем Уреда за разматрање жалби број ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. је усвојен жалбени навод 5 понуђача ЕЛЦОМ д.о.о. Тузла, међутим УРЖ се истовремено позива и на ТД и на Рјешење о измјени тендерске документације број 2322/21, узимајући при томе дио карактеристика траженог производа из техничке спецификације ТД, а дио из Рјешења о измјени. Рјешење је достављено службеним путем како је то дефинисано тачкама 2.2 и 2.3 ТД, чиме је аутоматски постало саставни дио ТД. У Рјешењу о измјени стоје слиједеће тражене карактеристике хоризонталне једностепене центрифугалне пумпе ..."- *усисна прирубница DN 350 PN10 (HL), - потисна прирубница DN 250 PN 25 (HD)...",* а управо такве карактеристике су на техничкој документацији на страници 308 понуђача ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла, чиме је понуду понуђача ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла прихватљива и по овом тендерском захтјеву, те је иста требала бити прихваћена као исправна.

Жалбени навод 6

Понуда понуђача Елцом д.о.о. Тузла је неисправна са аспекта члана 57., став 1. ЗЈН, којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни се придржавати захтјевима и условима исте. Тачком 4.9 тендерске документације је тражено достављање техничко-каталошке документације за одређене ставке.

- Техничким захтјевима за појединачне ставке, на страници 44 тендерске документације, Уговорни орган је захтијевао достављање техничко - каталошке документације за Главни разводни ормар. *Ормар слободностојећи, дубине мин 600 мм, висине 2200 мм са додатним постољем и минималне ширине 600 мм по једном пољу, а укупне ширине 4600 мм. Ормар се астоји од укупно 6 поља. Ормар је израђен од два пута декапираног лима офарбаног темељном и завршном бојом (електростатским поступком).* А одговорима на порталу јавне набавке је иста ставка даље дефнисана са: *Тип лима монтажних плоча је поцинчани челик (PCL DX51D + Z275), а дебљина истих је потребно да буде 3тт због појачаних вибрација узрокованих монтажом фреквентних претварача.*
- Понуђач Елцом д.о.о. Тузла на страници 134 понуде је доставио каталог разводних ормара из чега није јасно који тип ормара је понуђен и на основу чега није могуће извршити техничку евалуацију понуде. Произвођач разводних ормара на својој web страници исти каталог има слободно доступан, а евидентне су разлике каталога достављеног у понуди чиме

се доводи у питање исправност достављеног каталога.

Жалбени навод 8

Понуда понуђача Елцом д.о.о. Тузла је неисправна са аспекта члана 57., став 1. ЗЈН, којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни се придржавати захтјевима и условима исте. Тачком 4.9 тендерске документације је тражено достављање техничко-каталошке документације за одређене ставке.

Техничким захтјевима за појединачне ставке, на странама 42, 43, 45, Уговорни орган је захтијевао достављање техничко - каталошке документације за фреквентне претвараче, *Фреквентни регулатор, опремљен са дисплејом за прадење и подешавање параметара, 8 програмабилних дигиталних улаза, са два аналогна излаза, са два аналогна улаза и каскадном регулацијом, релејним излазима за сигнализацију рада и квара. Заштита IP20. Претварач мора обезбједити: заштиту од прегријавања властитих компоненти, прекострујну заштиту, поднапонску заштиту, пренапонску заштиту, електронску термичку заштиту мотора, искључење у случају испада фазе, искључење приликом кратког споја или земљоспоја,* а одговорима на порталу јавне набавке је иста ставка даље дефнисана са: *Како је наведено у ТД фреквентни претварачи морају имати могућност комуникације са ПЛЦ-ом, подразумијева се да фреквентни претварачи буду опремљени протоколима MD BUS RTU RS 485 и MOD BUS TCPIP.*

- Понуђач Елцом д.о.о. Тузла, у својој понуди није доставио документе којима доказује да је фреквентни претварач опремљен потребним протоколима, а у складу са одлуком Уреда за разматрање Жалби, број ЈН2-О3- 07-1-1668-8/21, од 07.09.2021., на основу које је исти искључио понуду прворангираног понуђача ДЕЛИНГ д.о.о. Тузла, потребно је због истог, понуду понуђача Елцом д.о.о. Тузла прогласити као неприхватљиву.

Жалбени навод 9

Понуда понуђача Елцом д.о.о. Тузла је неисправна са аспекта члана 57., став 1. ЗЈН, којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни се придржавати захтјевима и условима исте. Тачком 4.9 тендерске документације је тражено достављање техничко-каталошке документације за одређене ставке.

- Техничким захтјевима за појединачне ставке, на страни 48, Уговорни орган је захтијевао достављање техничко - каталошке документације за Хоризонтална једностепена центрифугална пумпу, а накнадно Рјешењем бр. 2322/21 од 27.04.2021.год. извршио измјену тендерске документације, којим је тражено да параметар пумпе **NPSH** буде **4,5м**.
- Понуђач Елцом је у својој понуди на страници 693 понуде доставио пумпу са техничким карактеристикама истог парамтера **NPSH 3,4m**, чиме није удовољио тендерским захтјевима. На страници 695 понуде је такође достављена радна карактеристика пумпе на којем је такође парамтер **НПСХ** означен са 3,4м. У складу са одлуком Уреда за разматрање Жалби, број ЈН2-03-07-1-1668-8/21, од 07.09.2021., те поступајући по истом критерију, потребно је понуду понуђача Елцом д.о.о. Тузла, прогласити неприхватљивом са аспекта непоштивања члана 57., став 1. ЗЈН.

Жалбени навод 10

Понуда понуђача Елцом д.о.о. Тузла је неисправна са аспекта члана 57., став 1. ЗЈН, којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни се придржавати захтјева и услова исте. Уговорни орган је захтијевао попуњен Образац за цијену понуде - радови, (анекс 3, 29-33 страна) са назначеним роком извршења. Понуђач Елцом д.о.о. Тузла је на странама понуде 9-16 доставио Образац за цијену понуде, али без назначеног рока извршења, чиме је пропустио попунити своју понуду на начин прописан тендерском документацијом. Услијед чега је потребно понуду прогласити неприхватљиву према члановима 57. и 58. ЗЈН.

Жалбени навод 11

Понуда понуђача Електроцентар Петек д.о.о. Тузла је неисправна са аспекта члана 57., став 1. ЗЈН, којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни се придржавати захтјевима и условима исте. Тачком 4.9 тендерске документације је тражено достављање техничко-каталошке документације за одређене ставке.

- Техничким захтјевима за појединачне ставке, на страници 44 тендерске документације, Уговорни орган је захтијевао достављање техничко - каталошке документације за Главни разводни ормар. *Ормар слободностојећи, дубине мин 600 мм, висине 2200 мм са додатним постољем и минималне ширине 600 мм по једном пољу, а укупне ширине 4600 мм. Ормар се астоји од укупно 6 поља. Ормар је израђен од два пута декапираног лима офарбаног темељном и завршном бојом (електростатским поступком).* А одговорима на порталу јавне набавке је иста ставка даље дефнисана са: *Тип лима монтажних плоча је поцинчани челик (PCL DX51D + Z275), а дебљина истих је потребно да буде 3тт због појачаних вибрација узрокованих монтажом фреквентних претварача*

- Понуђач Електроцентар Петек д.о.о. Тузла је у својој понуди на страни 312 доставио изјаву без нацрта и потврде да је исте ормаре икада производио, чиме није доставио каталошку-техничку документацију. Даље, на web страници понуђача исти каталог не постоји, чиме Уговорни орган није могао бити у могућности извршити техничку процјену понуђене ставке, стога је потребно понуду понуђача Електроцентар Петек д.о.о. Тузла прогласити неприхватљивом у складу са чланом 57. ЗЈН.

Жалбени навод 12

Понуда понуђача Електроцентар Петек д.о.о. Тузла је неисправна са аспекта члана 57., став 1. ЗЈН, којим је прописано како су понуђачи у поступцима јавне набавке дужни се придржавати захтјевима и условима исте. Тачком 4.9 тендерске документације је тражено достављање техничко-каталошке документације за одређене ставке.

- Техничким захтјевима за појединачне ставке, на страни 48, Уговорни орган је захтијевао достављање техничко - каталошке документације за Хоризонтална једностепена центрифугална пумпу, а накнадно Рјешењем бр. 2322/21 од 27.04.2021.год. извршио измјену тендерске документације.

- Понуђач Електроцентар Петек д.о.о. Тузла је у својој понуди на странама 349-350 доставио „каталог" произвођача пумпи Сперони, са понуђеним типом пумпе NM 200-500. Документ са понуђеним карактеристикама пумпе не одговара оном доступном на web страници произвођача пумпи, а самим тиме нити техничке каратеристике нису у складу оних захтијеваних од стране Уговорног органа. У складу са тиме, Уговорни орган је дужан понуду понуђача Електроцентар Петек д.о.о. Тузла прогласити неприхватљивом, јер се исти није придржавао члана 57., став 1 ЗЈН.

На основу свега наведеног, предлажемо да Уговорни орган у складу са чланом 100., став 3. Закона о јавним набавкама, поступи на један од два слиједећа начина:

- **Усвоји ову жалбу и врати на снагу Одлуку о избору најповољнијег понуђача 3426/21 од 02.06.2021.**

- **Усвоји ову жалбу и постојећу одлуку број 5839/21 од 29.09.2021. стави ван снаге и поништити поступак јавне набавке, односно врати на снагу одлуку број 5474/21 од 14.09.2021.**

У случају неприхватања наше Жалбе код Уговорног органа захтијевамо да се иста прослиједи Уреду за разматрање жалби у законском року од 5 дана, након чега ћемо извршити уплату накнаде за покретање жалбеног поступка.

У случају провођења поступка пред Уредом за разматрање жалби, захтијевамо повратак уплаћених средстава на име трошкова накнаде поступка прек УРЖ и осталих трошкова за покретање жалбеног поступка.

Напомена: Жалба је сачињена у 4 примјерка

Прилози:
- Доказ о достављању изјашњења на жалбу
- Изјашњење на жалбу бр 1307-ТМ-21-2“

Уговорни орган у изјашњењу наводи:
„У складу са чланом 100. став 5) Закона о јавним набавкама БиХ, Уговорни орган доставља Изјашњење на жалбу понуђача : Делинг д.о.о. Тузла изјављену на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 5839/21 од 29.09.2021. год. ,број обавјештења 1149-1-3-34-3-19/21.

Жалба понуђача Делинг д.о.о. Тузла запримљена дана 11.10.2021.године на протокол предузећа.

Уговорни орган је Закључком бр: 6004/21 од 05.10.2021.год. жалбу понуђача Делинг д.о.о. Тузла изјављену на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 5839/21 од 29.09.2021. год. одбацио због недопуштености.

Образложење

Уговорни орган ЈКП "Водовод и канализација" д.о.о. Тузла је Одлуком о покретању поступка јавне набавке број: 1841/21 од 06.04.2021. године, провео поступак набавке радова "Санација и замјена електроенергетских ормара у ПС Спреча".

Обавијест о набавци број: 1149-1-3-34-3-19/21 објављена је на Порталу јавних набавки дана 09.04.2021.године.
У току поступка уговорни орган је првобитно донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 3426/21 од 02.06.2021. год., те као најповољнијег понуђача изабрао Делинг д.о.о. Тузла.

На наведену Одлуку жалбу је уложио другорангирани понуђач Елцом д.о.о. Тузла, те је уговорни орган у складу са чланом 100. став 5 Закон о јавним набавкама жалбу са комплетном документацијом упутио Уреду за разматрање жалби на даље одлучивање.

По наведеној жалби Уред за разматрање жалби је донио Рјешење којим се жалба усваја, поништава Одлука о избору најповољнијег понуђача број 3426/21 од 02.06.2021. год. и предмет враћа уговорном органу на поновно одлучивање.

У наведеном рјешењу Уред за разматрање жалби је јасно заузео став да су жалбени наводи другорангираног понуђача основани, те да је уговорни орган био дужан понуду понуђача Делинг д.о.о. одбацити као неприхватљиву.

Након пријема Рјешења Уреда за разматрање жалби бр. ЈН2-03-07-1-1668-8/21 уговорни орган је поново извршио преглед и оцјену понуда, те донио Одлуку о поништењу поступка набавке бр. 5474/21 од 14.09.2021. год.

На наведену Одлуку поново се жали другорангирани понуђач Елцом д.о.о. Тузла, те у наведеној жалби оспорава разлоге због којих је понуда у Записнику о поновном прегледу и оцјени обијена као неприхватљива , а посебно оспоравајући радње уговорног органа да поново прегледа и оцјењује понуде које су већ једном прегледане и на основу чега је њихова понуда оцјењена као прихватљива.

У својој жалби другорангирани понуђач се позива на Рјешење Уреда за разматрање жалби број ЈН2-03-07-1-832-8/17 од 14.09.2017. год. у којем је заузет став да након поништења Одлуке о избору најповољнијег понуђача и враћања предмета уговорном органу на поновно одлучивање, уговорни орган нема разлога да поново прегледа и оцјењује понуде јер је у првобитном записнику о прегледу и оцјени понуда утврдио прихватљивост понуде жалитеља.

Такође понуђач Елцом д.о.о. Тузла је уз жалбу доставио и Изјаву о продужењу опције

понуде бр. 193-05-21 до 10.11.2021. год.

Уговорни орган је разматрајући наводе жалбе и имајући у виду Рјешење Уреда за разматрање жалби на које се жалитељ позива, исту оцјенио као основану и наведену Одлуку о поништењу поступка ставио ван снаге и донио нову Одлуку о избору најповољнијег понуђача.

На Одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 5839/21 од 29.09.2021. год. жалбу улаже понуђач Делинг д.о.о. Тузла ,у жалби оспорава понуду понуђача Елцом д.о.о. Тузла, сматрајући исту неприхватљивом ,те предлаже да се постојећа одлука број 5839/21 од 29.09.2021. год. стави ван снаге и поништи поступак јавне набавке, а у случају неприхватања жалбених навода да се жалба прослиједи Уреду за разматрање жалби.

Обзиром да је понуда понуђача Делинг д.о.о. Тузла била предмет разматрања од стране Уреда за разматрање жалби,који је у Рјешењу број ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. год. јасно изнио став да иста неиспуњава захтјеве тендерске документације и да је уговорни орган требао понуду понуђача Делиг д.о.о. Тузла оцјенити као неприхватљиву, сматрамо да је тиме понуђач Делинг д.о.о. Тузла престао имати основа за додјелу уговора у предметном поступку ,па као такав нема ни активну легитимацију за подношење жалбе и накнадно оспоравање понуде понуђача Елцом д.о.о. Тузла као и одлука уговорног органа које су услиједиле након запримања Рјешења Уреда за разматрање жалби број ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. год.

Понуђачи имају основ за улагање жалби на одлуке уговорног органа све док имају основа да своју понуду сматрају прихватљивом, односно да аргументима бране своју понуду, јер имају интерес за додјелу уговора, међутим у конкретној ситуацији понуда понуђач Делинг д.о.о. Тузла је Рјешењем Уреда за разматрање жалби оцјењена као неприхватљива и као таква треба да буде одбијена, тако да понуђач Делинг д.о.о. Тузла своју понуду више не може сматрати прихватљивом нити више има основа за додјелу уговора.

Понуђач Делинг д.о.о. Тузла је имао могућност да на наведено Рјешење Уреда за разматрање жалби уложи тужбу и покрене управни спор у којем ће оспоравати став уреда и бранити своју понуду.

Како је жалба на Одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 5839/21 од 29.09.2021. год. поднесена од стране понуђача који нема активну легитимацију за подношење исте, уговорни орган жалбу понуђача Делинг д.о.о. Тузла одбацио је као недопуштену.

Такођер напомињемо да жалитељ није оспоравао до овог момента понуду понуђача Елцом д.о.о. Тузла, односно када је уговорни орган сачинио записник о прегледу и оцјени понуда од 02.06.2021. год. у којем је понуда понуђача Елцом д.о.о. Тузла оцијењена као прихватљива понуђач Делинг д.о.о. Тузла тада није оспоравао прихватљивост понуде понуђача Елцом д.о.о. Тузла.

Уред за разматрање жалби је Рјешењем број ЈН2-01-07-1-1183-12/21 од 16.06.2021. год. заузео став да жалилац који је неспорно поднио неприхватљиву понуду, а да при томе неприхватљивост своје понуде не оспорава изјављеном жалбом, да је пристао на такву посљедицу, те не може се оцјенити да је испунио предуслове за покретање поступка правне заштите.

На основу свега наведеног одлучено је да се жалба у складу са чланом 100. став (2) Закона о јавним набавкама („Сл. гласник БиХ", број 39/14), одбаци као недопуштена.

Након запримања Закључка којим се жалба одбацује као недопуштена понуђач Делинг д.о.о. Тузла поново улаже жалбу како би о истом одлучио Уред за разматрање жалби.

Уговорни орган ће Жалбу заједно са кломплетном документацијом у вези са поступком против којег је изјављена жалба проследити Уреду за разматрање жалби БиХ у року предвиђеним чл. 100. став (5) Закона о јавним набавкама.

Обзиром да је предметни поступак набавке већ био предмет одлучивања Уреда за разматрање жалби по жалби других понуђача, те је уговорни орган већ доставио комплетну документацију са свим понудама понуђача који су учествовцали у поступку, сада достављамо предметну жалбу понуђача Делинг д.о.о. Тузла, понуду понуђача Елцом д.о.о. Тузла и сву документацију која је услиједила након доношења Рјешења Уреда за разматрање жалби бр. ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. год.

Уколико Уред за разматрање жалби сматра да требамо понов доставити сву документацију од почетка поступка уговорни орган ће исту доставити по захтјеву Уреда"

У складу с чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама жалилац је актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-2907-4/21 од 20.10.2021. године обавијештен о изјашњењу уговорног органа, те му је омогућено да се изјасни о истом. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

У складу с чланом 94. став (2) и (3) Закона о јавним набавкама изабрани понуђач Елцом д.о.о. Тузла је актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-2907-5/21 од 20.10.2021. године обавијештен о жалби жалиоца и изјашњењу уговорног органа, те му је омогућено да се изјасни о истим. Изабрани понуђач је доставио изјашњење у коме оспорава жалбене наводе из жалбе жалиоца.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, како би се уопште приступило њеном рјешавању, а односе се на условљене претпоставке у складу са чланом 227. Закона о управном поступку, чланом 109. и чланом 111. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ", број: 39/14; у даљњем тексту: ЗЈН) и утврдио утврдио да је потребно **предметну жалбу одбацити, због недопуштености**, на основу члана 111. став (1) тачка б) ЗЈН, а у вези са чланом 100. став (2) ЗЈН.

Овај орган је увидом у спис предметног поступка јавне набавке утврдио слиједеће:

- Уговорни орган је у предметном поступку јавне набавке донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 3426/21 од 02.06.2021. год., те као најповољнијег понуђача изабрао Делинг д.о.о. Тузла;
- На наведену Одлуку жалбу је изјавио понуђач Елцом д.о.о. Тузла;
- Рјешавајући по жалби понуђача Елцом д.о.о. Тузла, овај орган је донио Рјешење број: ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. године, којим је жалба усвојена, поништена Одлука о избору најповољнијег понуђача број 3426/21 од 02.06.2021. године и предмет враћен уговорном органу на поновно одлучивање;
- Поступајући по наведеном рјешењу овог органа уговорни орган је донио Одлуку о поништењу поступка набавке бр. 5474/21 од 14.09.2021. године;
- На наведену Одлуку о поништењу поступка набавке жалбу је изјавио понуђач Елцом д.о.о. Тузла;
- Поступајући по жалби понуђач Елцом д.о.о. Тузла, уговорни орган је донио Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године;
- На наведену Одлуку жалбу је изјавио понуђач Делинг д.о.о. Тузла;
- Поступајући по жалби понуђач Делинг д.о.о. Тузла, уговорни орган је донио Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године којим је жалба одбачена због недопуштености;
- Понуђач Делинг д.о.о. Тузла је изјавио предметну жалбу поново на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године.

Жалилац предеметном жалбом оспорава Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године, а жалбеним наводима оспорава Рјешење овог органа број: ЈН2-03-07-1-1668-8/21 од 07.09.2021. године, неприхватљивост своје понуде, прихватљивост понуде понуђача Елцом д.о.о. Тузла и наводи жалбене наводе који се односе на понуду понуђача Електроцентар Петек д.о.о. Тузла.

У предметном поступку јавне набавке уговорни орган је поступајући по жалби жалиоца број: 1254-09/21 од 04.10.2021. године, која је изјављена на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године, донио Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године којим се жалба одбацује као недопуштена.

Овај орган је ради утрђивања материјалне истине и чињеничног стања у предметном поступку јавне набавке актом број: ЈН2-03-07-1-2907-8/21 од 11.11.2021. године од

уговорног органа затражио достављање доказа да је понуђач Делинг д.о.о. Тузла запримио Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године.

Уговорни орган је доставио акт од 12.11.2021. године, у коме наводи да у прилогу акта доставља одпринтани е-маил као доказ о запримању Закључка број: 6004/21 од 05.10.2021. године путем којег је обавијестио жалиоца Делинг д.о.о. Тузла да одбацује његову жалбу.

Овај орган је утврдио да је у прилогу наведеног акта достављен одпринтани е-маил од 05.10.2021. године (14:01:48 CEST), од: samras@viktuzla.ba, за: office@deling.ba, тема: Закључак о одбацивању жалбе, са слиједећим текстом:

Поштовани у прилогу Вам достављамо Закључак о одбацивању жалбе у поступку набавке „Радови на санацији и замјени електроенергетских ормара у ПС Спреча".

Напомена: рок за изјављивање жалбе тече од дана достављања Одлуке електронским путем, тј. од дана пријема овог е-маила.

Наиме, чланом 100. став (2) ЗЈН прописано слиједеће:

Ако уговорни орган утврди да је жалба неблаговремена, недопуштена или изјављена од неовлашћеног лица, одбациће је закључком. **Против овог закључка жалилац има могућност подношења жалбе КРЖ-у, и то у року од 10 дана од дана пријема закључка.**

Узевши у обзир све предње наведене чињенице и околности, те полазећи од тога да је утврђено да је жалилац дана 05.10.2021. године запримио Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године којим је његова жалба број: 1254-09/21 од 04.10.2021. године одбачена због недопуштености, овај орган утврђује да с обзиром на чињеницу да жалилац није изјавио жалбу на Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године, него је предметну жалбу поново изјавио на Одлуку о стављању ван снаге Записника о поновном прегледу и оцјени понуда бр. 5473/21 и Одлуке о поништењу поступка набавке број 5474/21 те доношење нове Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 5839/21 од 29.09.2021. године, неспорно је да жалилац у поступку правне заштите није поступио у складу са чланом 100. став (2) ЗЈН којим је прописано да **против закључка уговорног органа којим је жалба одбачена као недопуштена жалилац има могућност подношења жалбе КРЖ-у, и то у року од 10 дана од дана пријема закључка.**

Стога, имајући у виду, изнесену правнорелевантну чињеницу, да жалилац није изјавио жалбу на Закључак број: 6004/21 од 05.10.2021. године, те имајући у виду чињеницу да садржајем предметне жалбе жалилац уопште не оспорава наведени закључак, овај орган је утврдио да је жалба недопуштена на основу члана 111. став (1) тачка б) ЗЈН, а у вези са чланом 100. став (2) ЗЈН.

У односу на све предње наведено, овај орган је одлучио као у диспозитиву.

Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 3.500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате,

контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку:
Овај закључак је коначан управни акт. Против овог закључка може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог закључка. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Делинг д.о.о. Тузла
- ЈКП Водовод и канализација д.о.о. Тузла
- Елцом д.о.о. Тузла
- Евиденција
- а/а