Broj: JN2-03-07-1-3100-8/21
Mostar, 02.12.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 01.11.2021. godine ponuđača Max Trgovine d.o.o Zenica izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 14060/21 od 26.10.2021. godine, u postupku javne nabavke – Zaštitna oprema (odjeća, obuća i dr.), ugovornog organa JP Grijanje d.o.o. Zenica, na osnovu člana 93. stav (7), člana 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 I održanoj 02.12.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1.Usvaja se žalba i poništava se:

- Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 14060/21 od 26.10.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak.

2.Povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog organa.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ JP Grijanje d.o.o. Zenica (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo postupak javne nabavke Konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda - Zaštitna oprema (odjeća, obuća i dr.), za koji je Obavještenje o nabavci broj 1091-7-1-384-3-26/21 objavljeno je na Portalu javnih nabavki dana 16.7.2021. godine. Nakon provedenog postupka ugovorni organ donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 14060/21 od 26.10.2021. godine na koju je ponuđač Max Trgovine d.o.o Zenica (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 08.11.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Uzimajući u obzir stav Ureda za razmatranje žalbi iz Mostara, a po Rješenju broj: JN2-03-07-1-2273- 8/21 od dana 30.09.2021. godine, a po kojem se nalaže Ugovornom organu da vrati postupak na ponovno odlučivanje, što Ugovorni organ nije uradio.

Žalitelj ističe da je nesporno, iako mu nije dat na uvid taj dopis, da je Agencija imala poteškoće u sistemu, a u skladu sa svojim odgovorom broj: 05-50-4-2001-2/21 od 22.10.2021. godine. Međutim mišljenja je da to ne isključuje obavezu Ugovornog organa da blagovremeno obavijesti sve učesnike u postupku čime obezbjeđuje lojalnu konkurenciju svih učesnika u postupku, a sve u cilju pribavljanja što bolje cijene, a što bi trebalo biti i cilj Ugovornog organa. Zbog ovih činjenica, dolazi u sumnju u cilj Ugovornog organa.

Žalitelj ističe da ostaje pri svom stavu da je trebao biti obaviješteni najmanje u roku od 48 (četrdesetosam) sati prije početka e-aukcije, što nije urađeno. To je činjenica i to je dokazano. To što je Agencija za javne nabavke BiH imala problem u sistemu, nije njegova krivica i ne smije uticati na ostvarivanje njegovih prava propisanih Zakonom o javnim nabavkama.

S tim u vezi, traži od Ugovornog organa da poništi donesenu Odluku, te predmetnu nabavku vrati na ponovno odlučivanje, odnosno zakazivanje novog termina e-aukcije

Ugovorni organ smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Rješenjem Ureda za razmatranje žalbi BiH, podružnica Mostar, broj: JN2-03-07-1-2273-8/21 od 30.09.2021.godine usvojena je žalba ponuđača „Max Tgovine" d.o.o. Zenica, poništena je Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 10128/21 od 09.08.2021.godine i predmet vraćen ugovornom organu na ponovni postupak.

U ponovljenom postupku ugovorni organ je dužan jasno i nesporno utvrditi da li je u predmetnom postupku javne nabavke e-aukcija provedena u skladu sa članom 4. stav (3) Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-aukcije, te nakon pravilno utvrđenog činjeničnog stanja donijeti odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabavki (str. 4 Rješenja).

Postupajući u skladu sa citiranim Rješenjem URŽ-a, ugovorni organ je dana 07.10.2021.godine Agenciji za javne nabavke BiH uputio Zahtjev za dostavu informacije broj: 13012/21 kojim je tražena informacija kada je, uz naznaku tačnog datuma i sata, Javno preduzeće „Grijanje" d.o.o. Zenica zakazalo e-aukciju, kada je održana e-aukcija i koliko je trajala e-aukcija, te kada je portal javnih nabavki obavijestio ponuđače o zakazivanju e-aukcije u konkretnom slučaju.

Agencija za javne nabavke BiH je dostavila odgovor broj: 05-50-4-2001-2/21 od 22.10. 2021. godine u kojem je navedeno da je uvidom u sistem e-Nabavke ustanovljeno da je e-Aukcija u postupku broj 1091-7-1-384/21 zakazana 04.08.2021.godine u 12:52:02, da je uspješno počela u

zakazanom terminu 06.08.2021.godine u 13:00:00, te da je završila nakon predviđenog trajanja od deset minuta, odnosno 06.08.2021.godine u 13:10:00.

U navedenom odgovoru, također, je navedeno da se u periodu od 03.08. do 05.08.2021.godine desio tehnički probleme u sistemu e- Nabavke zbog kojeg je došlo do prekida isporuke sistemskih notifikacija, da je Agencija riješila ovaj problem 05.08.2021. godine i sve notifikacije isporučila nakon rješavanja problema.

Osim toga, Agencija je u svom odgovoru navela da je u postupku javne nabavke broj 1091-7-1-384/21 (Zaštitna oprema-odjeća, obuća i dr.) ustanovljeno kašnjenje isporuke notifikacije zbog gore navedenog tehničkog problema i da je notifikacija o terminu održavanja e-Aukcije prema ponuđaču „Max trgovine"d.o.o. Zenica isporučena 05.08.2021 .godine u 17:32:36, te da je navedeni ponuđač izvršio pregled notifikacije u sistemu e-Nabavke 06.08.2021.godine u 13:15:12.

Imajući u vidu da je ugovorni organ, na osnovu odgovora Agencije za javne nabavke BiH, jasno i nesporno utvrdio da je u predmetnom postupku javne nabavke e-aukcija provedena u skladu sa članom 4. stav (3) Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-aukcije, donesena je ožalbena Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

S obzirom na izloženo, predlaže da Ured za razmatranje žalbi, nakon provedenog postupka, predmetnu žalbu, u skladu sa članom 111. stav 1. tačka c) Zakona o javnim nabavkama ODBIJE KAO NEOSNOVANU.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **usvojiti.**

Žalitelj predmetnom žalbom osporava Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 14060/21 od 26.10.2021. godine, navodeći da je nesporno, iako mu nije dat na uvid dopis Agencija za javne nabavke, da je Agencija imala poteškoća u sistemu, ali da to ne isključuje obavezu ugovornog organa da blagovremeno obavijesti sve učesnike u postupku čime bi obezbijedio lojalnu konkurenciju svih učesnika u postupku, ističući da ostaje pri stavu da je o terminu održavanja e-aukcije trebao biti obaviješten najmanje 48 sati prije početka e-aukcije i da to što je Agencija za javne nabavke imala problem u sistemu nije njegova krivica i ne smije uticati na ostvarivanje njegovih prava.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je Rješenjem broj JN2-03-07-1-2273-8/21 od 30.09.2021.godine poništio prethodno donesenu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 10128/21 od 09.08.2021. godine i predmet vratio ugovornom organu na ponovni postupak, u kojem će jasno i nesporno utvrditi da li je u predmetnom postupku javne nabavke e –aukcija provedena u skladu sa članom 4. stav (3) Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-aukcije (*kojim je propisano da od trenutka zakazivanja do vremena početka e-aukcije mora proći minimalno 48 sati*), te nakon pravilno utvrđenog činjeničnog stanja donijeti novu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabavki.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da se ugovorni organ obratio Agenciji za javne nabavke BiH Zahtjevom za dostavu informacija broj 13012/21 od 07.10.2021. godine, kojim je tražio od Agencije informaciju kada je, uz naznaku tačnog datuma i sata, Javno preduzeće „Grijanje" d.o.o. Zenica zakazalo e-aukciju, kada je održana e-aukcija i koliko je trajala e-aukcija, te kada je portal javnih nabavki **obavijestio ponuđače** o zakazivanju e-aukcije u konkretnom slučaju.

Agencija za javne nabavke BiH je aktom broj 05-50-4-2001-2/21 od 22.10.2021. godine dostavila ugovornom organu Odgovor na zahtjev za dostavu informacija, u kojem je navedeno:

Uvidom u sistem e-Nabavke ustanovljeno je da je e-Aukcija u postupku broj 1091-7-1-384/21 zakazana 04.08.2021.godine u 12:52:02, da je uspješno počela u zakazanom terminu 06.08.2021.godine u 13:00:00, te da je završila nakon predviđenog trajanja od deset minuta, odnosno 06.08.2021.godine u 13:10:00.

U navedenom odgovoru, također, je navedeno *da se u periodu od 03.08. do 05.08.2021.godine desio tehnički problem u sistemu e- Nabavke zbog kojeg je došlo do prekida isporuke sistemskih notifikacija. Agencija je riješila ovaj problem 05.08.2021. godine i sve notifikacije isporučila nakon rješavanja problema.*

U postupku javne nabavke broj 1091-7-1-384/21 (Zaštitna oprema-odjeća, obuća i dr.) ***ustanovljeno je kašnjenje isporuke notifikacije zbog gore navedenog tehničkog problema. Notifikacija o terminu održavanja e-Aukcije prema ponuđaču „Max trgovine"d.o.o. Zenica isporučena je 05.08.2021 .godine u 17:32:36****. Navedeni ponuđač izvršio je pregled notifikacije u sistemu e-Nabavke 06.08.2021.godine u 13:15:12.*

S tim u vezi, ugovorni organ je u ponovnom postupku donio pobijanu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 14060/21 od 26.10.2021. godine, prema e-aukciji održanoj 06.08.2021. godine.

U vezi sa utvrđenim, ovaj organ ističe da nije sporno, kako to proističe iz dopisa Agencije za javne nabavke broj 05-50-4-2001-2/21 od 22.10.2021. godine, a što je konstatirano i u prethodnom žalbenom postupku uvidom u Izvještaj o toku i završetku e-aukcije, da je e-Aukcija u predmetnom postupku javne nabavke zakazana 04.08.2021. godine u 12:52:02 sati, da je ista

započela 06.08.2021. godine u 13:00:00 sati i završila 06.08.2021. godine u 13:10:00 sati, da su istoj pristupila dva ponuđača (žalitelj i izabrani ponuđač, koji su i podnijeli ponude u predmetnom postupku javne nabavke) i da se ponuđene cijene nisu mijenjale. Međutim, iz dopisa Agencija za javne nabavke broj 05-50-4-2001-2/21 od 22.10.2021. godine nesporno proističe da se u periodu od 03.08. 2021. godine do 05.08.2021.godine, dakle u periodu kada je zakazana e-aukcija za predmetni postupak javne nabavke, desio tehnički problem u sistemu e- Nabavke i da je **notifikacija o terminu održavanja e-Aukcije** prema ponuđaču „Max trgovine"d.o.o. Zenica (žalitelju) **isporučena 05.08.2021 .godine u 17:32:36,** što je manje od 48 sati prije vremena početka e-aukcije, s obzirom da je ista za predmetni postupak javne nabavke započela 06.08.2021.godine u 13:00:00, a što je po mišljenju ovog organa u suprotnosti sa članom 3. ZJN koji propisuje da je ugovorni organ dužan da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom, kao i u suprotnosti sa članom 4. stav (6) Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-aukcije koji propisuje da se svi **ponuđači** koji su podnijeli prihvatljive ponude, **trenutkom zakazivanja e-aukcije, obavještavaju** istovremeno putem sistema e-nabavke **o** sljedećem: a) **datumu i vremenu e-aukcije**, s obzirom da u konkretnom slučaju zbog greške u sistemu e-Nabavki trenutkom zakazivanja e-aukcije (dakle 04.08.2021. godine u 12:52:02 sati) ponuđači nisu obaviješteni o datumu i vremenu e-aukcije.

Imajući u vidu navedeno, ovaj organ konstatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja i poništava pobijana Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 14060/21 od 26.10.2021. godine kao i održana e-aukcija, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak u kojem će postuptiti po stavovima ovog organa iznesenim u ovom Rješenju i donijeti novu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabavki.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama i člana 230. stav (2) ZUP-a, ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog rješenja može se pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Ilija Ignjatić, dipl. iur.

Dostavljeno:

-Max trgovine d.o.o. Zenica

-JP Grijanje d.o.o. Zenica

-Inter-com d.o.o. Zenica

-evidencija

-a/a