BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2835-9/21
Sarajevo,08.12.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi žalitelja A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505-1/21 od 11.10.2021. godine izjavljenoj na Zaključak broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine Ugovornog organa Ministarstvo odbrane Bosne i Hercegovine ,Sarajevo u postupku javne nabavke odjevnih predmeta iz sastava kompleta nove terenske uniforme OS BIH, na osnovu 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 2 Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednicama Ureda za razmatranje žalbi, održanim dana 02.10+2.2021. godine i 08.12.2021. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba žalitelja A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505-1/21 od 11.10.2021. godine se usvaja i poništava se Zaključak broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine .
   Predmet se vraća prvostepenom organu na ponovni postupak u fazu rješavanja po žalbi žalitelja A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505/21 od 28.09.2021. godine
2. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM žalitelja A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ, Ministarstvo odbrane Bosne i Hercegovine ,Sarajevo, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-3-221/20 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 11.08.2020. godine u postupku javne nabavke odjevnih predmeta iz sastava kompleta nove terenske uniforme OS BIH.

Nezadovoljan sadržajem Tenderskog dokumenta A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka je izjavio broj:505/21 od 28.09.2021. godine koju je ugovorni organ Zaključkom broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine odbacio kao nedopuštenu.

Nezadovoljan sadržajem Zaključka broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka je izjavio broj:505-1/21 od 11.10.2021. 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 Odlukom u kojoj se izjašnjava o žalbenim navodima i dokumentacijom.

Žalitelj u žalbi navodi:

- Preduzeće A.R.M.S kao zainteresovani ponuđač u postupku za nabavku uniformi odijevnih predmeta iz sastava kompleta nove terenske uniforme, prilikom pregleda otvorenih postupaka, uvidjeo da je predaja za gore spomenutu nabavku 30.09.2021 godine, pronašli smo putem portala za objavljivanje tendera da je tender izašao u augustu 2020 godine, te da je imao posljednju mogućnost za preuzimanje tenderske dokumentacije bila 23.04.2021 godine te nakon toga, nakon silnih odgoda, UO nije davao mogućnost da se ista dokumentacija i preuzme. Od zadnje mogućnosti za preuzimanje tenderske dokumentacije, bilo je ukupno 6 odgoda, obustava postupaka, sa ispravkama.Smatramo da je tim djelom, prekršio zakon o javnim nabavkama i samim time član 3 zakona, gdje je navedeno da se u postupku javnih nabavki UO dužan da postupa jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom. Postupak koji traje duže od godinu dana.Prema članu 35 zakona, pod (2) Obavještenje o nabavci treba pružiti dovoljno informacija koje će im omogućiti da ocijene da li imaju interes da učestvuju u postupku javne nabavke i dostave zahtjev za učešće, tj ponudu, što u ovom primjeru nije slučaj. Prema članu 55, UO je dužan da obezbjedi tendersku dokumentaciju na portalu javnih nabavki, s obzirom da postupak traje godinu dana, UO ne dopušta preuzimanje tenderske dokumentacije već 5 mjeseci od dana objavljivanja. Smatramo da je došlo do kršenja zakona o javnim nabavkama prema gore navedenim stavkama, jer UO nije dao mogućnost preuzimanja tenderske dokumentacije za nabavku, iako je nakon zadnjeg roka za preuzimanje bilo 6 izmjena i ispravaka obavještenja, te smatramo da je shodno izmjenama i ispravkama, trebalo da se omogući i naknadno preuzimanje i tenderske dokumentacije.Poslali smo žalbu 28.09.2021 godine, dva dana pred rok za predaju ponuda, zaključak br: 11-03-26-711-106/21 od 28.09.2021 godine, došao nam je putem maila, 04.10.2021 godine, što znači 4 dana nakon zvanične predaje tenderske ponude, gdje je vrlo vjerovatno i bilo otvaranje u prostorijama MOBIH,Smatramo da je UO propustio objaviti obavještenje o obustavi postupka na portalu javnih nabavki, kako se i zahtjeva prema članu 111 ZJN, ne ulazimo u žalbe drugih ponuđača, ali odgovorno tvrdimo da je prilikom svake žalbe te naknadno obustave postupka UO nije odbacivao žalbe zaključkom, već proslijeđivao žalbe URŽ, iako ponuđači nisu mogli da ispoštuju član 101 zakona, zbog dugog postupka koji traje preko 13 mjeseci. UO je nakon svakih primljenih žalbi obustavljao postupak, te prosleđivao URŽ žalbe.Navodeći u zaključku da bi učestvovao u postupku javne nabavke za koji je tenderska dokumentacija objavljena na portalu javnih nabavki, nije dovoljno da ponuđač bude registrovan i aktivan, već i da direktno preuzme tendersku dokumentaciju za konkretni postupak smatramo neosnovani, jer upravo UO ne dozvoljava da se preuzme tenderska dokumentacija od aprila 2021 godine, kada je UO i onemogućio preuzimanje tenderske dokumentacije.

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 je kao zainteresovani ponuđač u postupku za nabavku uniformi odijevnih predmeta iz sastava kompleta nove terenske uniforme, prilikom pregleda otvorenih postupaka, uvidjeo da je predaja za gore spomenutu nabavku 30.09.2021 godine, pronašli smo putem portala za objavljivanje tendera da je tender izašao u augustu 2020 godine, te da je imao posljednju mogućnost za preuzimanje tenderske dokumentacije bila 23.04.2021 godine te nakon toga, nakon silnih odgoda, UO nije davao mogućnost da se ista dokumentacija i preuzme. Od zadnje mogućnosti za preuzimanje tenderske dokumentacije, bilo je ukupno 6 odgoda, obustava postupaka, sa ispravkama.Smatramo da je tim djelom, prekršio zakon o javnim nabavkama i samim time član 3 zakona, gdje je navedeno da se u postupku javnih nabavki UO dužan da postupa jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom. Postupak koji traje duže od godinu dana.Prema članu 35 zakona, pod (2) Obavještenje o nabavci treba pružiti dovoljno informacija koje će im omogućiti da ocijene da li imaju interes da učestvuju u postupku javne nabavke i dostave zahtjev za učešće, tj ponudu, što u ovom primjeru nije slučaj. Prema članu 55, UO je dužan da obezbjedi tendersku dokumentaciju na portalu javnih nabavki, s obzirom da postupak traje godinu dana, UO ne dopušta preuzimanje tenderske dokumentacije već 5 mjeseci od dana objavljivanja. Smatramo da je došlo do kršenja zakona o javnim nabavkama prema gore navedenim stavkama, jer UO nije dao mogućnost preuzimanja tenderske dokumentacije za nabavku, iako je nakon zadnjeg roka za preuzimanje bilo 6 izmjena i ispravaka obavještenja, te smatramo da je shodno izmjenama i ispravkama, trebalo da se omogući i naknadno preuzimanje i tenderske dokumentacije.Poslali smo žalbu 28.09.2021 godine, dva dana pred rok za predaju ponuda, zaključak br: 11-03-26-711-106/21 od 28.09.2021 godine, došao nam je putem maila, 04.10.2021 godine, što znači 4 dana nakon zvanične predaje tenderske ponude, gdje je vrlo vjerovatno i bilo otvaranje u prostorijama MOBIH,Smatramo da je UO propustio objaviti obavještenje o obustavi postupka na portalu javnih nabavki, kako se i zahtjeva prema članu 111 ZJN, ne ulazimo u žalbe drugih ponuđača, ali odgovorno tvrdimo da je prilikom svake žalbe te naknadno obustave postupka UO nije odbacivao žalbe zaključkom, već proslijeđivao žalbe URŽ, iako ponuđači nisu mogli da ispoštuju član 101 zakona, zbog dugog postupka koji traje preko 13 mjeseci. UO je nakon svakih primljenih žalbi obustavljao postupak, te prosleđivao URŽ žalbe.Navodeći u zaključku da bi učestvovao u postupku javne nabavke za koji je tenderska dokumentacija objavljena na portalu javnih nabavki, nije dovoljno da ponuđač bude registrovan i aktivan, već i da direktno preuzme tendersku dokumentaciju za konkretni postupak smatramo neosnovani, jer upravo UO ne dozvoljava da se preuzme tenderska dokumentacija od aprila 2021 godine, kada je UO i onemogućio preuzimanje tenderske dokumentacije.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ, između ostalog navodi:

„Privredni subjekt „A.R.M.S Sistemi Banja Luka,uložio je žalbu broj: 505/21 od 28.09.2021. godine, na Tendersku dokumentaciju broj: 11-03-26-711-5/20 i tenderski postupak koja je kod ovog organa zaprimljena dana 28.09.2021. godine.

Uvidom u izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača konstatovali smo da Žalilac nije preuzeo Tendersku dokumentaciju broj: 11-03-26-711-5/20 preko portala agencije za javne nabavke, a što nije u skladu sa članom 55. Zakona o javnim nabavkama u BiH, te članom 9. stav (4) i članom 10. stav (1) „Uputstva o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sistemu e-nabavke (Službeni glasnik BiH br. 90/14 i 53/15).

Dakle, da bi učestvovao u postupku javne nabave za koji je tenderska dokumentacija objavljena na Portalu javnih nabavki, nije dovoljno da ponuđač bude registrovan i aktiviran, već i da direktno preuzme tendersku dokumentaciju za konkretni postupak.

Ministarstvo odbrane BiH je žalbu ponuđača „A.R.M.S Sistemi Banja Luka odbacilo Zaključkom kao nedopuštenu. Protiv Zaključka broj: 11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine uložena je žalba broj: 505-1/21 od 11.10.2021. godine. Uvidom u dokumentaciju možemo konstatovati da je tenderska dokumentacija bila dostupna kandidatima za preuzimanje od 11.08.2021. godine do 23.04.2021. godine. U ovom periodu su rađene ispravke tenderske dokumentacije koje su bile dosupne svim zainteresovanim kandidatima. Nakon 23.04.2021. godine ulagane su žalbe kandidata na tendersku dokumentaciju koje su bile neblagovremene i sve su zaključkom Ureda zazmatranje žalbi odbačene kao nepotpune. Napominjemo da sve ispravke obavještenja o nabavci koje su rađene nakon 23.04.2021. godine su se odnosile samo na rok za dostavljanje zahtjeva za učešće s tim da tenderska dokumentacija nije mijenjana ni u jednom njenom dijelu pa samim tim nije bilo ni potrebe da se omogući naknadno preuzimanje tenderske dokumentacije."

Uvidom u spis ovaj organ je utvrdio slijedeće:

Ugovorni organ, Ministarstvo odbrane Bosne i Hercegovine ,Sarajevo, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-3-221/20 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 11.08.2020. godine u postupku javne nabavke odjevnih predmeta iz sastava kompleta nove terenske uniforme OS BIH a nakon čega je vršio Ispravke tenderske dokumentacije i Obavještenja o nabavci kako slijedi:

- Ispravka za obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-8-254/20 datum slanja obavještenja na objavu 23.09.2020. godine, rok za preuzimanje tenderske dokumentacije **14.10.2020.godine**
- Ispravka za obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-8-269/20 datum slanja obavještenja na objavu 08.10.2020. godine, rok za preuzimanje tenderske dokumentacije **10.11.2020.godine**
- Ispravka za obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-8-53/21, datum slanja obavještenja na objavu 16.03.2021.godine, rok za preuzimanje tenderske dokumentacije **01.04.2021.godine**
- Ispravka za obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-8-61/21, datum slanja obavještenja na objavu 05.04.2021.godine, rok za preuzimanje tenderske dokumentacije **23.04.2021.godine**

Nakon Ispravke za obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-173-8-61/21, datum slanja obavještenja na objavu 05.04.2021.godine, ugovorni organ je izvršio ukupno šest Ispravki obavještenja u kojima nije ostavljao novi rok za preuzimanje tenderske dokumentacije, navodeći u izjašnjenju ovom organu da „...tenderska dokumentacija nije mijenjana ni u jednom njenom dijelu pa samim tim nije bilo ni potrebe da se omogući naknadno preuzimanje tenderske dokumentacije."

Navedeno izjašnjenje ugovornog organa ne odgovara stvarnom stanju stvari, s obzirom da izvršene izmjene koje su nastupile nakon posljednjeg roka za preuzimanje Tenderske dokumentacije, tiču se i elemenata/informacija koji/e su sastavni dio Tenderskog dokumenta(vrijeme prijema ponuda i vrijeme otvaranja ponuda) , pa prema tome , nije istinita prednje navedena tvrdnja ugovornog organa.Ugovorni organ iznosi obrazloženje na protivrječan način, tako da najprije potvrđuje izmjenu informacija o vremenu prijema ponuda i vremenu otvaranja ponuda, a potom, navedene podatke, na posredan način „ isključuje" iz sadržaja Tenderskog dokumenta , kao da nisu njegov sastavni dio/nalazeći u tome osnov da

Tenderska dokumentacija nije mijenjana, pa potom koristeći analogiju izostanka dostavljanja iste / a što je protivno čl.53 st 2 Zakona kojim je jasno propisano da je obavještenje o nabavci sastavni dio tenderske dokumentacije , uključujući i načela postupka kojim se aktivira konkurentnost i otvorenost postupka javne nabavke.

S druge strane, ukoliko se vrše ispravke podataka o vremenu prijema ponuda i vremenu otvaranja ponuda, a pri tome je evidentan vremenski period „čekanja"od 5 mjeseci , usljed izostanka aktivnosti/radnji predmetnog postupka , te se za to vrijeme „čekanja" izričito onemogućava preuzimanje Tenderskog dokumenta i to od aprila 2021 godine, do posljednje ispravke obavještenja, koja je bila sa 22.09.2021 godine kojom je produžen period prijema ponuda na 30.09.2021 godine ,navedeno postupanje ugovornog organa na direktan način ugrožava načela postupka i umanjuje smisao i svrhu provođenja radnji postupka javne nabavke , a za što istodobno, ugovorni organ , ne navodi pravni osnov za takvo postupanje.
U navedenom smislu, osnovan je navod žalitelja kojim žalitelj ističe ugrožavanje načela postupka, a da pri tome, ugovorni organ za navedeno nepostupanje i izostanak obrazloženja s tim u svezi ne daje konkretan odgovor niti nalazi relevantan pravni osnov.
Stoga će, ponavljanjem radnji postupka ugovorni organ voditi računa da svojim postupanjem, odnosno izostankom postupanja ne ugrozi pravila, a naročito načela javne nabavke, te smisao i svrhu zbog kojih se postupak javne nabavke i provodi.

Nadalje, u Zaključku broj: broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine ugovorni organ navodi da da „... bi učestvovao u postupku javne nabave za koji je tenderska dokumentacija objavljena na Portalu javnih nabavki, nije dovoljno da ponuđač bude registrovan i aktiviran, već i da direktno preuzme tendersku dokumentaciju za konkretni postupak.„

Cijeneći navedeno evidentno je da ugovorni organ negativno procjenjuje mogućnost izjavljivanja žalbe u cilju pokretanja pravne zaštite, ocijenivši izjavljenu žalbu nedopuštenom navodeći da nepreuzimanjem tenderske dokumentacije žalilac ne može učestvovati u postupku. Prednje navedeni zaključak o nepostojanju zakonskih pretpostakvi za izjavljivanje žalbe, kako to ugovorni organ navodi, upućuje na apsolutno nejasan pristup ugovornog organa navedenom značajnom procesnom pitanju, naročito uzeviši da su jasno propisani preduslovi za izjavljivanje žalbe , za koje ugovorni organ takođe ne navodi konkretan pravni osnov.

Cijeneći da je shodno gore navedenom ugovorni organ propustio ispoštovati pravila postupka, to se ožalbeni Zaključak nije mogao održati na snazi. Stoga je ovaj organ ocijenio da je bilo potrebno poništiti isti i predmet vratiti na ponovni postupak ugovornom organu u fazu ocjene podnesene žalbe od strane potencijalnog ponuđača A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka gdje će ugovorni organ u potpunosti postupiti prema pravilima Zakona o javnim nabavkama i Zakona o upravnom postupku, uvažavajući prednje iznesene primjedbe ovog organa, nakon toga donijeti pravilnu i na zakonu zasnovanu odluku.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavama ("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.

PREDSJEDAVAJUĆI
UREDA ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Marko Kolobarić

Dostaviti:
- A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka
- Ministarstvo odbrane Bosne i Hercegovine ,Sarajevo
-evidenciji
- a/a