BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Број: ЈН2-02-07-1-284-9/22
Бања Лука, 03.03.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, А Макс д.о.о. Сански Мост, бр - од 31.01.2022.године, изјављене на Тендерску документацију, бр. 70-11/21-Н од 20.12.2021.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Електрокрајина а.д. Бања Лука, у поступку јавне набавке „енергетских трансформатора", на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа , одржаној дана 03.03.2022.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, А Макс д.о.о. Сански Мост бр.- од 31.01.2022.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Електрокрајина а.д. Бања Лука, број 70-11/21-Н од 20.12.2021. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. 70-11/21-Н од 20.12.2021.године, у цијелости и све радње проистекле из исте, предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повратак накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 5.000,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Електрокрајина а.д. Бања Лука (у даљем тексту Уговорни орган) је објавио Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 741-1-1-99-3-222/21 од 20.12.2021.г. у отвореном поступку набавке „енергетски трансформатори“, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Подносилац жалбе, у складу са чланом 99. и 101. став 1. под б) Закона о јавним набавкама, изјављује жалбу, у законском року, против Тендерске документације „Енергетски трансформатори" број 70-11/21-Н, број обавјештења о набавци 741-1-1-99-3-222/21, уговорног органа МХ „ЕРС"МП а.д. Требиње ЗП „ЕЛЕКТРОКРАЈИНА"а.д. Бања Лука.

Жалилац жалбу изјављује због погрешне примјене одредби Закона о јавним набавкама.

Жалилац је дана 14.01.2022. године изјавио жалбу на ТД, док је исту дана 17.01.2022. године предана на протокол УО. Међутим, УО није поступио у складу са чланом 110 ЗЈН БИХ и обуставио предметни поступак јавне набавке те обавјестио све потенцијалне понуђаче о истом.

ДОКАЗ : ПРИНТ СКРЕЕН Е-ПОРТАЛА УО

УО ЈЕ НАКОН ПРИЈЕМА ЖАЛБЕ БИО ДУЖАН ДА ПОСТУПАК ОБУСТАВИ ТЕ ДА НАКОН ИСТЕКА РОКА ЗА ЖАЛБУ НА ЗАКЉУЧАК ОБЈАВИ НОВИ РОК ЗА ПРЕДАЈУ ПОНУДА.

Дакле, УО НИЈЕ ОБУСТАВИО ПОСТУПАК ПРЕДМЕТНЕ ЈАВНЕ НАБАВКЕ на основу жалбе број 130/21 од 21.12.2021. године те НИЈЕ ПОСТУПИО У СКЛАДУ СА ЧЛАНОМ 110. ЗЈН (Суспензивно дејство жалбе).

Дакле, УО по запримању жалбе од 14.01.2022 године НИЈЕ ОБУСТАВИО ПОСТУПАК у складу са чланом 110 ЗЈН БИХ.

УО је од дана запримања жалбе начинио низ незаконитих радњи, повриједјујући одредбе чл. 100, чл. 110. и чл. 116. ЗЈН.

Уговорни орган по запримању жалбе НИЈЕ поступио у складу са чл. 110. Закона о јавним набавкама и није одгодио наставак поступка јавне набавке до доношења одлуке КРЖ-а, односно, није донио Одлуку о обустави/одгађању поступка предметне јавне набавке нити о томе обавијестио понуђаче на е-порталу јавних набавки.

УО је био дужан да након запримљене жалбе ОБУСТАВИ ПОСТУПАК и све радње везане за поступак јавне набавке на који је уложена жалба и о томе обавјести учеснике у поступку у складу са чл. 110. Закона о јавним набавкама „Суспензивно дејство жалбе" у којем члану је наведено да „Уложена жалба одгађа наставак поступка јавне набавке,

закључење и/или извршење уговора о јавној набавци или оквирног споразума до доношења одлуке УРЖ-а.

Осим тога, УО је након запримања жалбе дужан да изврши следеће радње:

У складу са чл.100. став 2. ЗЈН ако Уговорни орган утврди да је жалба неблаговремена, недопуштена или изјављена од стране неовлаштеног лица, одбациће је закључком, тежалилац има могућност да против наведеног закључка поднесе жалбу КРЖ-у у року од 10 дана од пријема закључка.

Чланом 100.став 3. ЗЈН је наведено да ако је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица, УО, разматрајући жалбу, може утврдити да је она дјелимично или у цјелини основана и својим рјешењем исправити радњу, предузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити ван снаге и замијенити је другом одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке, те о томе обавијестити учеснике у поступку јавне набавке на начин одређен овим законом, у року од пет дана од дана пријема жалбе.

У складу са чл. 100. став 4. је наведено да против рјешења УО из чл. 100. став 3. ЗЈН, посредством УО, може се изјавити жалба КРЖ-у у року од 5 дана од дана пријема рјешења.

Члан 100. став 5. ЗЈН је наведено да ако УО утврди да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица, али је неоснована, дужан је да је у року од пет дана од датума њеног запримања прослиједи КРЖ-у, са својим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом везано за поступак против којег је изјављена жалба.

Наведеним чланом је описан поступак УО по жалби, односно, радње и рок у којем је УО дужан поступити приликом уложене жалбе од стране понуђача/кандидата, међутим, УО не поштује ни одредбе чл. 110. ни чл. 100. ЗЈН, јер по пријему жалбе НИЈЕ ОБУСТАВИО ПОСТУПАК и приступио испитивању жалбе.

Дакле, УО је био дужан да након запримања жалбе ОБУСТАВИ ПОСТУПАК ДО ДОНОШЕЊА ОДЛУКЕ КРЖ-а те након исте да ОБЈАВИ НОВИ РОК ЗА ПРИЈЕМ ПОНУДА НА ПОРТАЛУ ЈАВНИХ НАБАВКИ, (а што није урадио ДОКАЗ) међутим, УО НИЈЕ обуставио поступак, те самим тим није поступио у складу са чланом 110 ЗЈН (суспензивно дејство жалбе.)

У прилог напријед наведеном жалилац истиче став Уреда за разматрање жалби у Рјешењу бр: ЈН2-01-07.1-77-7/20 од 06.02.2020. године у којем је наведено:

"Уговорни орган упркос чињеници да је имао сазнање о жалби, наставио са радњама постука/радња отварања понуда/ при очигледним околностима да је текао рок за жалбу и да није донесена одлука овог органа по истој, те тиме прекршио члан 110. Закона о јавним набавкама којим је јасно прописано да уложена жалба одгађа наставак поступка јавне набавке до доношења одлуке КРЖ-а.

У посљедици свих предње изнесених пропуста и неправилности приликом провођења радњи поступка, потребно је поништити оспорени Закључак, који усљед изнесене

аргументације није одржив, али и поништити све одлуке, документе и поступак у цјелости, јер су начињени пропусти и повреде такве природе, да се цијене битним и одлучним за наставак и крајњи исход поступка с обзиром да су повријеђене битне одредбе и начела поступка."

ДОКАЗ: Рјешење Уреда за разматрање жалби број ЈН2-01-07.1-77-7/20 од 06.02.2020. године

Такође, Уговорни орган не достављајући одлуке за које је овим законом прописана обавеза достављања понуђачима у поступку јавне набавке је починио и прекршај из чл.116. став 2.алинеја х) Закона о јавним набавкама, "недостављање одлуке за које је овим законом прописана обавеза достављања понуђачима у поступку јавне набавке".

Због свега напред наведеног подносилац жалбе предлаже да Уговорни орган у складу са чл. 100. став 3) Закона о јавним набавкама донесе Рјешење којим у цјелости усваја предметну жалбу као основану, поништи незаконито начињене радње и настави поступак јавне набавке у складу са ЗЈН БиХ.

Уколико УО не усвоји жалбу као основану, предлажемо да исту у законском року прослиједи Уреду за разматрање жалби, па предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби Филијала Бања Лука жалбу у цјелости усвоји као основану и поништи незаконито начињене радње и наложи УО да стави поступак јавне набавке у складу са ЗЈН БиХ.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 10347/21 од 07.02.2022. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-284/22 од 08.02.2022.године.

У Изјашњењу се истиче

Жалба привредног субјекта „А МАХ“ д.о.о. Сански Мост, од 31.1.2022. године, изјављена на Тендерску документацију, у поступку јавне набавке робе „Енергетски трансформатори“, евиденционог броја: 70-11/21-Н, број Обавјештења о набавци 741-1-1-99-3-222/21, одбацује се као неблаговремена.

Привредни субјект „А МАХ“ д.о.о. Сански Мост (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је Жалбу од 31.1.2022. године, запримљену дана 2.2.2022.године под бројем 10342/21, на тендерску документацију у поступку јавне набавке робе „Енергетски трансформатори“ евиденционог броја: 70-11/21-Н.

Прије упуштања у мериторно одлучивање, Уговорни орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе од 31.1.2022. године, које морају бити испуњене на страни Жалиоца како би се могло приступити њеном рјешавању, у смислу утврђивања благовремености њеног подношења, допуштености и изјављености од овлаштеног лица, сходно члану 100. став 1) Закона о јавним набавкама БиХ.

Испитујући правне претпоставке за поступање по предметној жалби утврђено је да нису испуњене процесне претпоставке за улагање жалбе, тј. за поступање по истој, јер је по

Закону о јавним набавкама жалба у конкретном случају неблаговремена, те да је као такву треба одбацити.

Чланом 101. Закона о јавним набавкама БиХ прописани су преклузивни рокови за изјављивање жалбе, те случајеви у којима се жалба може изјавити у поступцима јавних набавки.

Одредбе Закона о јавним набавкама, у дијелу који се односи на правну заштиту и у којем се говори о праву на жалбу, дозвољавају право жалбе, у овим законом утврђеним роковима, на податке из обавјештења о набавци, на тендерску документацију, радње, поступање, нечињења или пропуштања у поступку отварања понуда, одлуке којима се одлучује о појединачним правима из јавне набавке у односу на поступак прегледа и оцјене способности, поступак прегледа, оцјене и избора најповољнијег понуђача, те на пропуштање доношења ових одлука.

Чланом 101. став (1) тачка б) прописано је да се жалба може изјавити најкасније 10 дана од дана подизања ТД-е.

Увидом у Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача са Портала јавних набавки, утврђено је даје Жалилац преузео тендерску документацију дана 5.1.2022. године.

Како је жалба предата на протокол Уговорног органа дана 2.2.2022. године, то је очигледно да је Жалилац пропустио преклузивни рок од 10 дана за изјављивање жалбе који тече од дана 5.1.2022. године када је Жалилац преузео тендерску документацију.

На основу претходно изнесеног, Уговорни орган је утврдио даје жалба неблаговремена, те да исту треба одбацити сходно члану 100. став (2) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, на начин како је то ријешено у диспозитиву овог закључка.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права , су тачни .

Овај орган је према жалбеном наводу који гласи: „Жалилац је дана 14.01.2022. године изјавио жалбу на ТД, док је исту дана 17.01.2022. године предана на протокол УО. Међутим, УО није поступио у складу са чланом 110 ЗЈН БИХ и обуставио предметни поступак јавне набавке те обавјестио све потенцијалне понуђаче о истом“, овај орган је извршио увид у

приложену документацију и установио да се уговорни орган и није изјашњавао по жалби која је упућена од стране жалиоца 14.01.2022.године путем поште те која је достављена и на протокол 17.01.2022.године, а све то се може видјети из даљњег закључка уговорног органа где се исти осврће само на жалбу која је упућена 31.01.2022. године, запримљена код уговорног органа дана 02.02.2022. године.

Поред дописа овога органа, бр. ЈН2-02-07-1-284-3/22 од 02.02.2022.године, уговорни орган је доставио одговор на писану инструкцију, бр. 10342/21 од 07.02.2022. године где нам доставља оспорени закључак са извјештајем о преузимању ТД-е од стране жалиоца у којој се види да је иста преузета 05.01.2022.године.

Дакле, овај податак о преузимању ТД-е не спори ни жалилац , међутим подаци који се односе на жалбу уложену путем поште од 14.01.2022. године, уговорни орган наведеним дописом не помиње нити се по истој изјашњава.

Ако предмет поставимо хипотетички и кажемо да су жалбе уложене дана 14.01.2022.године као и жалба 31.01.2022. године, биле неблаговремене како то каже уговорни орган, онда се у таквим ситуацијама поступак обуставља до доношења коначног рјешења од стране КРЖ-а, што је обавеза уговорног органа по члану 110 ЗЈН („Сл.гласник БиХ“ бр.39/14) који каже:

„ (Суспензивно дјеловање жалбе)

Изјављена жалба одгађа наставак поступка јавне набавке, закључење и/или извршење уговора о јавној набавци или оквирног споразума до доношења одлуке КРЖ-а“

Како уговорни орган у свом закључку и не помиње жалбу од 14.01.2022. године, овај орган је узео као чињенични доказ; потврду о пријему пошиљке са печатом поште Стари Мајдан од 14.01.2022.године , те да је иста насловљена на ЗП Електрокрајина ул Краља П. Карађорђевића, Бања Лука, што се узима као рок слања жалбе а не датум од 31.01.2022.године како то наводи уговорни орган поводом друге жалбе јер на предходну није одговорено, односно да жалба од 31.01.2022. и није нова жалба већ наставак жалбе од 14.01.2022.године, на коју уговорни орган није одговорио.

Чланом 100 ЗЈН-а каже се : „(Поступак уговорног органа по жалби)

(1) Уговорни орган је дужан да у року од пет дана од запримања жалбе утврди благовременост, допуштеност и да ли је жалба изјављена од овлашћеног лица.

(2) 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.

(3) Ако је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, уговорни орган, разматрајући жалбу, може утврдити да је она дјелимично или у цјелини основана и својим рјешењем исправити радњу, предузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити ван снаге и замијенити је другом одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке, те о томе обавијестити учеснике у поступку јавне набавке на начин одређен овим законом, у року од пет дана од дана пријема жалбе.

(4) Против рјешења уговорног органа из става (3) овог члана може се изјавити жалба КРЖ-у, посредством уговорног органа, у року од пет дана од дана пријема рјешења.

(5) Ако уговорни орган поступајући по жалби утврди да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, али је неоснована, дужан је да је у року од пет дана од датума њеног запримања прослиједи КРЖ-у, са својим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом везано за поступак против којег је изјављена жалба."

У конкретном случају, уговорни орган је требао примјенити горе цитирани члан закона став (2.), те на жалбу која је упућена 14.01.2022.године, у колико сматра на је неблаговремена, исту одбацити закључком, те исти закључак упутити жалиоцу како би се по истом могао очитовати. Обзиром да је тај закључак изостао, из разлога знаних уговорном органу, исти је прекршио цитиране одредбе закона и починио повреду поступка јавне набавке , те је овај орган морао усвојити жалбу као основану, те поступак поништити у цијелости.

Како је жалбени навод основан, горе образложен, овај орган је поништио оспорену тендерску документацију, предмет вратио на поновни поступак уговорном органу, те дао одређене смјернице у дијелу где су направљени пропусти како би исте исправио и поступак довео до краја у складу са законским одредбама.

Повратуплаћених средстава у износу од 5.000,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан управни акт. Против овог Рјешења може се , поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Драган Билић, дипл.правник

Достављено:

-Уговорном органу

-жалиоцу

-а/а-евиденција

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137

