BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-258-8/22
Sarajevo,24.02.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi žalitelja A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505/22 od 28.01.2022. godine izjavljenoj na Zaključak broj:11-03-26-711-112/20 od 18.01.2022. 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 sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 24.02.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba žalitelja A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505/22 od 28.01.2022. godine se usvaja i poništava se Zaključak broj:11-03-26-711-112/20 od 18.01.2022. 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 žalbu 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 žalbu broj:505-1/21 od 11.10.2021. godine koju je ovaj organ Rješenjem broj: JN2-01-07-1-2835-9/21 od 08.12.2021. godine usvojio poništio Zaključak broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine i predmet vratio prvostepenom organu na ponovni postupak .

Ponavljajući radnje postupka ugovorni organ je donio Zaključak broj:11-03-26-711-112/20 od 18.01.2022. godine kojim se žalba A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505/21 od 28.09.2021. godine odbacuje zbog nedopuštenosti i neblagovremenosti.

Nezadovoljan sadržajem Zaključka broj:11-03-26-711-112/20 od 18.01.2022. godine A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka je izjavio žalbu broj:505/22 od 28.01.2022. 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:

- Ugovorni organ nakon posljednje ispravke o nabavci br: 723-2-1-173-8-61/21, sa datumom slanja na objavu od 05.04.2021, UO je izvršio ukupno 6 ispravki obavještenja u kojima nije ostavljao novi rok za preuzimanje tenderske dokumentacije, navodeći da tenderska dokumentacije nije mijenjana ni u jednom njenom dijelu pa samim tim nije ni bilo potrebe da se omogući naknadno preuzimanje TD. Smatramo da navedeno izjašnjenje UO 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 su sastavni dio tenderskog dokumenta,(vrijeme prijema ponuda i vrijeme otvaranja ponuda) prema tome nije istinita navedena tvrdnja UO. Naloženo je u rješenju da ponavljanjem radnji postupka UO 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 što nije učinjeno, već je UO u svom zaključku od 18.01.2022, br: 11-03-26-711-112/20 naveo identične razloge kao i iz prvog zaključka prilikom slanja žalbe na tendersku dokumentaciju te je navedeno da je nedopuštena i neblagovremena

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 Ugovorni organ nakon posljednje ispravke o nabavci br: 723-2-1-173-8-61/21, sa datumom slanja na objavu od 05.04.2021, je izvršio ukupno 6 ispravki obavještenja u kojima nije ostavljao novi rok za preuzimanje tenderske dokumentacije, navodeći da tenderska dokumentacije nije mijenjana ni u jednom njenom dijelu pa samim tim nije ni bilo potrebe da se omogući naknadno preuzimanje TD. Smatramo da navedeno izjašnjenje UO 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 su sastavni dio tenderskog dokumenta,(vrijeme prijema ponuda i vrijeme otvaranja ponuda) prema tome nije istinita navedena tvrdnja UO. Naloženo je u rješenju da ponavljanjem radnji postupka UO 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 što nije učinjeno, već je UO u svom zaključku od 18.01.2022, br: 11-03-26-711-112/20 naveo identične

razloge kao i iz prvog zaključka prilikom slanja žalbe na tendersku dokumentaciju te je navedeno da je nedopuštena i neblagovremena.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi:

„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.

Imajući u vidu da je tenderska dokumentacija kandidatima za preuzimanje bila dostupna od 11.08.2020. godine do 23.04.2021. godine što je znatno više od minimalnog zakonskog roka, sasvim je očigledno da je kandidat A.R.M.S Sistemi Banja Luka propustio da učestvuje u navedeno postupku te pokušava putem žalbi da mu se isto omogući.

Takođe, nejasni su navodi žalioca da mu je onemogućeno da učestvuje u postupku kada je tenderska dokumentacija bila dostupna više od 8 (osam) mjeseci. Ukoliko bi se usvojila žalba žalioca koji nije preuzeo tendersku dokumentaciju putem portala Agencije za javne nabavke BiH, o koja je pri tome bila dostupna više od osam mjeseci to bi značilo da bi svaki kandidat koji propusti da preuzme TD mogao u svakom trenutku da uloži žalbu prolongira rokove za dostavljanje zahtjava za učešće i stekne pravo da učestvuje u postupku. U konkretnom slučaju žalioc svoj propust pokušava da prebaci na Ugovorni organ Ministarstvo odbrane BiH.

Ministarstvo odbrane BiH je žalbu kandidata „A.R.M.S Sistemi Banja Luka odbacilo Zaključkom kao nedopuštenu i neblagovremenu. 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 11.08.2020,.godine do 23.04.2021. godine.

Ministarstvo odbrane BiH je svaku Ispravku tenderske dokumentacije kojom je mijenjana tenderska dokumentacija omogućilo preuzimanje svim zainteresovanim kandidatima sve do dana 24.04.2021.godine. Nakon tog datuma samo je mijenjan rok za dostavljanje zahtjeva za učešće obzirom da su sve žalbe prouzrokovale zaustavljanje postupka. Da se radi o ometanju postupka od strane kandidata može se i vidjeti po tome da niti jedna žalba koja je upućena nije razmatrana i sve su zaključkom odbačene kao nepotpune osim žalbe kandidata A.R.M.S Sistemi Banja Luka koja je takođe trebala biti odbačena zaključkom kao nedopuštena i neblagovremena.

S obzirom na izloženo, predlažemo da Kancelarija za razmatranje žalbi, nakon provedenog postupka, predmetnu žalbu, u skladu sa članom 111. stav (1), tačka c) ZJN, odbije kao nedopuštenu i neblagovremenu. „

Uvidom u spis ovaj organ je utvrdio slijedeće:

Rješenjem ovog organa broj: JN2-01-07-1-2835-9/21 od 08.12.2021. godine istaknuto je da se 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), da je članom čl.53 st 2 Zakona kojim jasno propisano da je obavještenje o nabavci sastavni dio tenderske dokumentacije. Navedenim rješenjem je takođe istaknuto da je u predmetnom postupku javne nabavke evidentan vremenski period „čekanja"od 5 mjeseci , usljed izostanka aktivnosti/radnji predmetnog postupka , te da je za to vrijeme „čekanja" izričito onemogućeno 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 ,čime ugovorni na direktan način ugrožava načela postupka i umanjuje smisao i svrhu provođenja radnji postupka javne nabavke , a za što, ne navodi pravni osnov za takvo postupanje. 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 za koje ugovorni organ takođe ne navodi konkretan pravni osnov.U ponovom postupku naloženo je ugovornom organu 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.

Uvidom u Zaključak broj:11-03-26-711-112/20 od 18.01.2022. godine kojim se žalba A.R.M.S. SISTEMI d.o.o. Banja Luka broj:505/21 od 28.09.2021. godine odbacuje zbog nedopuštenosti i neblagovremenosti ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ naveo slijedeće:

„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, te je žalba nedopuštena.

Privredni subjekat A.R.M.S Sistemi Banja Luka je podnio žalbu dana 28.09.2021. godine koja je kod ovog organa zaprimljena istog dana. Rok za dostavljanje zahtjeva za učešće je bio 30.09.2021. godine. Žalba je pored toga što je nedopuštena i neblagovremena i to sve u skladu sa članom 101. stav (1) pod a) da se žalba može izjaviti:„najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz obavještenja", obzirom da je izjavljena dva dana prije dostavljanja zahtjeva za učešće."

U odnosu na prednje navedeno ovaj organ ističe da je prilikom ponavljanja postupka ugovorni organ u Zaključku broj: 11-03-26-711-112/20 od 18.01.2022. godine naveo identične razloge zbog kojih žalbu odbacuje zbog nedopuštenosti kao i u Zaključku broj:11-03-26-711-106/20 od 29.09.2021. godine koji je Rješenjem ovog organa broj:JN2-01-07-1-2835-9/21 od 08.12.2021. godine poništen.

Navedeno postupanje ugovornog organa nije pravilno , s obzirom da je očito da ugovorni organ pri ponavljanju radnji postupka, očigledno nije usvojio primjedbe ovog organa date predmetnim Rješenjem ovog organa, ponovno ističući jednoznačne razloge koje je ovaj organ ocijenio nepotpunim i nedovoljnim, te zbog istih , prethodno i poništio predmetni Zaključak Osim navedenog, ugovorni organ zaključuje o posljedici u smislu negativne procjene procesnih pretpostavki,na jednoznačan način kao i prethodno,u smislu ponovnog izostanka isticanja konkretnog pravnog osnova /odredbe/ koju crpi kao osnov za procjenu nedopuštenosti pri izjavljivanju žalbe, tako da se ponovno neprihvatljivo zadržava na subjektivnoj procjeni okolnosti koje smatra relevantnim za procjenu pravnog interesa za izjavljivanje žalbe.

Uočeno postupanje ugovornog organa upućuje da nije postupio prema nalogu ovog organa shodno prethodnom Rješenju ovog organa.

Istodobno,ugovorni organ dodatno komplikuje i usložnjava radnje postupka, tako da utvrđuje i neblagovremenost podnesene žalbe, a da pri tome nije analizirao sve specifičnosti koje su relevantne za konkretan slučaj i procjenu neblagovremenosti s tim u svezi,a naročito , očigledno propušta dovesti u svezu svaki dokaz posebno i sve zajedno, kako bi izveo pravilan zaključak koji je održiv u posljedici pravilno i potpuno utvrđene činjenične osnove, *ali i navođenjem izričitog pravnog osnova koji mu to nesmetano i dopušta.*
Kako su evidentni propusti pri provođenju radnji postupka, potrebno je ponoviti radnje postupka tako da se ne samo upotpunosti utvrdi stanje stvari, izvrši procjena svih okolnosti slučaja na pravilan način, već da se na pravilan način identifikuje i primjeni relevantan pravni osnov , kako bi se izbjegla paušalna, subjektivna procjena o navedenim bitnim pitanjima, te donjela pravilna i zakonita odluka.
U konačnici treba naglasiti na posljedice nepostupanja prema nalozima i uputama drugostepenog organa(s obzirom da je prvostepeni organ dužan u svemu postupiti u odnosu na date mu upute od strane drugostepenog organa) .

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