BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-504-7/22
Mostar, 10. 3. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Defter d.o.o. Sarajevo, broj: 82/22 od 15. 2. 2022. godine uložena na Odluku o poništenju postupka javne nabave, broj: 01-11-2560-13/21 od 31. 1. 2022. godine u postupku javne nabave: *Nabavka potrošnog materijala za kafanu i higijenu u 2022. godini*, ugovornog tijela Općina Jablanica, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 10. 3. 2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se Odluka ugovornog tijela Općina Jablanica o poništenju postupka javne nabave, broj: 01-11-2560-13/21 od 31. 1. 2022. godine u postupku javne nabave: *Nabavka potrošnog materijala za kafanu i higijenu u 2022. godini.*

3. Predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovno odlučivanje.

4. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela.

O b r a z l o ž e n j e

Općina Jablanica (u daljnjem tekstu: **Ugovorno tijelo**) nakon provedenog konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda donijela je Odluku o poništenju postupka javne nabave, broj: 01-11-2560-13/21 od 31. 1. 2022. godine u postupku javne nabave: *Nabavka potrošnog materijala za kafanu i higijenu u 2022. godini.*

Ponuditelj Defter d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: **Žalitelj**) je dana 15. 2. 2022. godine uložio žalbu broj: 82/22 na naprijed navedenu odluku ugovornog tijela koji u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) dostavlja sa

cjelokupnim spsisom prvostupanjskog postupka ovom tijelu zajedno, kao drugostupanjskom tijelu, na odlučivanje.

Žalitelj ističe da žalbu ulaže zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavama, te ističe da ugovorno tijelo u predmetnom postupku nije tretirao sve ponuditelje jednako, odnosno da je imao diskriminirajući odnos prema trećeplasiranom ponuditelju odnosno sada žalitelju. Smatra da pozivanje na odredbe članka 69. stavak (3), kao i na odredbu članka 70. stavak (4) Zakona o javnim nabavama ne daju pravo ugovornom tijelu da poništi postupak posebno imajući u vidu činjenicu da se u obrazloženju osporavane odluke niti jednom riječju ne spominje žalitelj. Stoga predlaže da se žalba usvoji, poništi osporavana odluka i predmet vrati na ponovni postupak.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 01-11-2560-14/21 od 18. 2. 2022. godine navodi da je žalba blagovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana, te navodi kronologiju predmetnog postupka. Smatra da je žalba žalitelja neosnovana iz razloga što što je u članu 72. stav 3. Zakona o javnim nabavkama definirano da „ugovorni organ dostavlja prijedlog ugovora onom ponuđaču čija je ponuda po rang-listi odmah nakon ponude najuspješnijeg ponuđača, u slučaju da najuspješniji ponuđač, pa između ostalog: e) propusti potpisati ugovor o nabavci u roku koji mu je odredio ugovorni organ ili f) odbije zaključiti ugovor pod uslovima navedenim u tenderskoj dokumentaciji i ponudi koju je dostavio." Dakle, Zakon o javnim nabavkama je decidno precizirao da u naprijed navedenom slučaju ugovorni organ u slučaju propuštanja ili odbijanja potpisivanja ugovora dostavlja prijedlog ugovora *„onom ponuđaču"* čija je ponuda po rang-listi odmah nakon ponude najuspješnijeg ponuđača i nije predvidio dalju proceduru ili način postupanja u slučaju da ponuđač koji je slijedeći na rang-listi poslije odabranog ponuđača odbije potpisati ugovor. Općina Jablanica, je kao ugovorni organ u konkretnom postupku javne nabavke postupila u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama koje reguliraju ovu oblast, a sva dalja tumačenja člana 72. stav 3. su proizvoljna i nemaju osnov u pozitivnim zakonskim propisima. Zbog naprijed navedenog žalba je neosnovana.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-504-4/22 od 25. 2. 2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na naprijed navedeni akt ovog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109., 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno tenderske dokumentacije, osporavane odluke o poništenju postupka javne nabave, broj: 01-11-2560-13/21 od 31. 1. 2022. godine, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj

međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Razmatrajući žalbene navode, a nakon izvršenog uvida u cjelokupni spis, nespornim proizlaze sljedeće činjenice:

- Zapisnikom o pregledu i ocjeni ponuda, broj: 01-11-2560-6/21 od 24. 12. 2021. godine konstatirano je od strane Komisije za javnu nabavu da su u predmetnom postupku pristigle tri prihvatljive ponude i to ponuditelja Ivković d.o.o. Jablanica, Voćepromet d.o.o. Jablanica i Defter d.o.o. Sarajevo, a da je nakon provedene e-aukcije najnižu cijenu tehnički zadovoljavajuće ponude ponudio ponuditelj Ivković d.o.o. Jablanica u iznosu od 5.000,00 KM (5.850,00 KM sa PDV-om).;
- Odlukom ugovornog tijela, broj: 01-11-2560-9/21 od 04. 1. 2022. godine dodijeljen je ugovor ponuditelju Ivković d.o.o. Jablanica u iznosu od 5.850,00 KM kao najbolje ocijenjenom ponuditelju.;
- Dopisom ugovornog tijela, broj: 01-11-2560-11/21 od 17. 1. 2022. godine ponuditelju Ivković d.o.o. Jablanica dostavljen je prijedlog ugovora za predmetnu nabavu.;
- Dopisom ugovornog tijela, broj: 01-11-2560-12/21 od 24. 1. 2022. godine ponuditelju Voćepromet d.o.o. Jablanica u skladu sa člankom 72. stavak (3) ZJN dostavljen je na potpis prijedlog ugovora za predmetnu nabavu iz razloga što je izabrani ponuditelj Ivković d.o.o. Jablanica odbio potpisati predmetni ugovor.;
- Obavijesti, broj: 11/22 od 25. 1. 2022. godine ponuditelja Voćepromet d.o.o. Jablanica dostavljenoj ugovornom tijelu (zaprimljena 26. 1. 2022. godine) navedeno je da neće potpisati ugovor po dostavljenom aktu, broj: 01-11-2560-12/21 od 24. 1. 2022. godine.;
- Odlukom, broj: 01-11-2560-13/21 od 31. 1. 2022. godine poništen je predmetni postupak na temelju odredbe članka 69. stavak (3) ZJN i članka 70. stavak (4) ZJN, a u obrazloženju se navodi da je izabrani ponuditelj Ivković d.o.o. Jablanica odbio potpisati dostavljeni ugovor, te je prijedlog ugovora dostavljen ponuditelju koji je po rang listi odmah iza izabranog ponuditelja tj. ponuditelju Voće promet d.o.o. Jablanica, a kako je isti odbio potpisati dostavljeni ugovor, sukladno članku 69. stavak (3) ZJN ugovorno tijelo je otkazalo predmetni postupak zbog razloga koji su izvan kontrole ugovornog tijela.

Člankom 3. ZJN propisana su Opća načela kako slijedi (1) Ugovorno tijelo dužno je postupati transparentno, u postupku javne nabave ponašati se prema kandidatima/ponuditeljima jednako i nediskriminirajuće na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom. (2) Opća načela obvezno se primjenjuju i poštuju i u postupku pravne zaštite. Člankom 69. stavak (3) ZJN propisano je da ugovorno tijelo može otkazati postupak javne nabave samo zbog dokazivih razloga koji su izvan nadzora ugovornog tijela i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabave, a člankom 72. stavak (3) ZJN propisano je da ugovorno tijelo dostavlja prijedlog ugovora onome ponuditelju čija je ponuda na rang-listi odmah iza ponude najuspješnijeg ponuditelja u slučaju da najuspješniji ponuditelj: a) propusti dostaviti izvornike ili

ovjerene preslike dokumentacije iz čl. 45. i 47. ovoga Zakona, ne starije od tri mjeseca od dana dostave ponude ili zahtjeva za sudjelovanje, u roku koji odredi ugovorno tijelo ili b) propusti dostaviti dokumentaciju koja je bila uvjet za potpisivanje ugovora, a koju je bio dužan pribaviti sukladno propisima u Bosni i Hercegovini ili c) u pisanom obliku odbije dodjelu ugovora ili d) propusti dostaviti jamstvo za provedbu ugovora sukladno s uvjetima iz tenderske dokumentacije i u roku koji mu je odredilo ugovorno tijelo ili e) propusti potpisati ugovor o nabavi u roku koji mu je odredilo ugovorno tijelo ili f) odbije zaključiti ugovor pod uvjetima navedenim u tenderskoj dokumentaciji i ponudi koju je dostavio.

U kontekstu žalbenih navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, nespornim je utvrđeno ugovorno tijelo se prema svim ponuditeljima nije ponašalo jednako i nediskriminirajuće jer prijedlog ugovora nije dostavilo trećeplasiranom ponuditelju, sada žalitelju, pravdajući navedeni propust pozivanjem na odredbu članka 72. stavak (3) ZJN. Naime, na temelju navedene zakonske odredbe, ovo tijelo utvrđuje da ne postoji zakonsko ograničenje da se prijedlog ugovora ponudi i trećerangiranom ponuditelju iz razloga što u konkretnom slučaju prvorangirani i drugorangirani ponuditelji nisu u ostavljenom roku potpisali dostavljeni prijedlog ugovora, a trećerangirani ponuditelj je slijedeći na rang listi prihvatljivih ponuda, sve vidljivo iz Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, broj: 01-11-2560-6/21 od 24. 12. 2021. godine kao i Odluci, broj: 01-11-2560-9/21 od 04. 1. 2022. godine.

Na temelju svega navedenog, ovo tijelo, kao drugostupanjsko tijelo, utvrđuje da je žalba osnovana, te da je ugovorno tijelo donošenjem ožalbene odluke prekršio odredbe članka 69. stavak (3) i članka 72. stavak (3) ZJN.

Prema takvom činjeničnom i pravnom stanju, u postupku pravne zaštite, pred ovim tijelom, kao drugostupanjskim tijelom, utvrđeno je da se ugovorno tijelom u prvostupanjskom postupku nije ponašalo prema žalitelju jednako i nediskriminirajuće u odnosu na druge ponuditelje, prekršivši na taj način opća načela javnih nabava iz članka 3. ZJN, te da je pogrešno primijenjeno materijalno pravo odnosno odredba članka 69. stavak (3) i članka 72. stavak (3) ZJN zbog čega se osporavana odluka poništava i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.

U ponovnom postupku ugovorno tijelo će pravilnom primjenom odredbe članka 72. stavak (3) ZJN prijedlog ugovora za predmetnu javnu nabavu dostaviti žalitelju, kao trećerangiranom ponuditelju u predmetnoj javnoj nabavi, a nakon čega će ovisno o izjašnjenja istog donijeti odluku u skladu sa odredbama ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama.

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) ZJN i članku 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku BiH, ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputa 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Ilija Ignjatić, dipl. jur.

Dostaviti:
- Defter d.o.o. Sarajevo, Gatačka 20, 71000 Sarajevo,
- Općina Jablanica, Pere Bilića 15, 88420 Jablanica,
- Ivković d.o.o. Jablanica, Pere Bilića b.b., 88420 Jablanica,
- Voćepromet d.o.o. Jablanica, Željeznička bb, 88420 Jablanica,
- Evidencija,
- a/a.