BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-454-7/22
Mostar, 17.03.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu broj 02-DIR-960/22 od 10.02.2022. godine, ponuđača Gradski i prigradski saobraćaj d.o.o Tuzla, izjavljenu na postupak javne nabavke po obavještenju o nabavci broj 257-1-1-150-3-167/21 za javnu nabavku roba - LOT JI 001 Rabljeni zglobni autobusi na pogon LPG, ugovornog organa KJKP „Gradski saobraćaj" d.o.o. Sarajevo, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) na sjednici Vijeća I održanoj 17.03.2022. godine donio je

R J E Š E NJ E

1. Odbija se žalba broj 02-DIR-960/22 od 10.02.2022. godine ponuđača Gradski i prigradski saobraćaj d.o.o Tuzla kao neosnovana.

2. Odbija se zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretenje žalbenog postupka.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ KJKP „Gradski saobraćaj" d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak javne nabavke, LOT JI 001 Rabljeni zglobni autobusi na pogon LPG. Obavještenje o nabavci broj 257-1-1-150-3-167/21 objavljeno na portalu javnih nabavki 30.11.2021.godine.

Ponuđač Gradski i prigradski saobraćaj d.o.o Tuzla (u daljem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu na provedeni postupak. Ugovorni organ je sa svojim izjašnjenjem na žalbu i dokumentacijom proslijedio navedenu žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena 02.2022. godine.

Žalitelj izjavljuje žalbu na postupak nabavke po obavještenju o nabavci broj 257-1-1-150-3-167/21 za javnu nabavku roba - LOT JI 001 Rabljeni zglobni autobusi na pogon LPG, zbog:

- pogrešne primjene odredbi Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine,
- nezakonitog provedenog postupka nabavke.

Dana 15.11.2021 godine na portalu Agencije za javne nabavke, Ugovorni organ KJKP „Gradski saobraćaj" d.o.o. Sarajevo objavio je obavještenje o nabavci broj: 257-1-1-150¬3-167/21 za javnu nabavku roba - LOT JI 001 Rabljeni zglobni autobusi na pogon LPG. Podnosilac žalbe je tendersku dokumentaciju preuzeo sa Portala javnih nabavki dana 30.11.2021. godine.

Dana 02.12.2021. godine, putem preporučene pošiljke, poslao je žalbu ugovornom organu, broj: 02-DIR-5683/21. Također, istu žalbu smo navedenog dana poslali putem elektronske pošte, kao i putem faxa, na broj i e-mail naveden u samoj tenderskoj dokumentaciji.

Također, dana 06.12.2021. godine, u jutarnjim satima u 08:00 sati, na protokol ugovornog organa je predao istu žalbu. Napominje da prilikom predaje iste na protokol nismo dobili potvrdu o predaji žalbe, a kako je to propisano članom 99. stav (4) i stav (5). Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine.

Ugovorni organ, prilikom razmatranja predmetne žalbe, nije postupio u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, odnosno nije obustavio postupak nabavke niti je o tome informisao sve učesnike u postupku javne nabavke koji su preuzeli tendersku dokumentaciju.

U ovom konkretnom slučaju vremenski momenat za nastupanje suspenzivnog djelovanja žalbe u skladu sa članom 110. ZJN je nastupio dana 02.12.2021. godine kad je ugovorni organ zaprimio žalbu putem elektronske pošte, odnosno putem fax-a, a također je mogao i nastupiti 06.12.2021. godine u 08:00 kada je žalba predata na protokol ugovornog organa.

Vrijeme koje je bilo predviđeno za javno otvaranje ponuda u predmetnom postupku nabavke je 06.12.2021. u 10:30.

Prema saznanjima žalitelja od dana 07.02.2022. godine ugovorni organ je, pored blagovremeno uložene žalbe, ipak zaprimio ponude i izvršio otvaranje istih sa očiglednom namjerom da, suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, pogoduje preferiranom ponuđaču.

Ugovorni organ je morao postupiti u skladu sa članom (110) ZJN - Suspenzivno dejstvo žalbe:

„Izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ."

Napominje da komisija ugovornog organa i odgovorna lica ugovornog organa nepostupajući po naprijed navedenim zakonskim normama jasno krše zakona o javnim nabavkama. Ukoliko ista lica nastave postupak nabavke morati će snostiti i krivičnu odgovornost u ovom postupku nabavke.

S obzirom na sve izloženo, podnosilac Žalbe predlaže da prvostepeni/Ugovorni organ usvoji navode iz Žalbe, odnosno da s obzirom na ogromne propuste u samom vođenju postupka, poništi predmetni postupak javne nabavke.

Podnosilac Žalbe zahtjeva povrat uplaćene takse za podnošenje žalbe ukoliko o istoj bude odlučivao Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovini, a u slučaju da ova žalba bude osnovana.

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama dostavio ovom organu svoje izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Žalitelj dostavlja žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH - putem ugovornog organa - KJKP „Gradski saobraćaj" d.o.o. Sarajevo, broj protokola ugovornog organa: 13954 od 06.12.2021. godine. Žalba se izjavljuje na postupak nabavke po obavještenju o nabavci broj: 257-1-1-150 3-167/21 za javnu nabavku roba: „LOT JI001 - RABLJENI ZGLOBNI AUTOBUSI NA POGON LPG".

Žalitelj je poslao najavu žalbe suprotno propisanim uslovima iz tenderske dokumentacije putem e-maila dana 02.12.2021. godine.

> Tačkom 2.2 prpisano je: Cjelokupna komunikacija i razmjena informacija (korespodencija) ugovornog organa i ponuđača, a u vezi sa preuzimanjem i pojašnjenjem tenderske dokumentacije vodit će se isključivo putem Portala javnih nabavki, dok će se ostala korespodencija u vezi sa obavještavanjem ponuđača, kao i izjavljivanjem žalbe voditi isključivo putem pošte u pisanoj formi na adresu naznačenu u tenderskoj dokumentaciji.

> Tačkom 9.7.2.Tenderske dokumentacije je propisano: Žalba se izjavljuje putem ugovornog organa u najmanje tri primjerka, u pisanoj formi direktno ili preporučenom poštanskom pošiljkom, u rokovima propisanim članom 101. Zakona.

Napominje da je u praksi imao više puta najave žalbi putem e-maila nakon kojih smo odgađali otvaranje ponuda i čekali da pristignu žalbe na propisan način a da nikada nisu stigle.

Kao što je vidljivo na koverti, žalitelj je žalbu uputio putem pošte koja je na protokol zaprimljena blagovremeno, 6.12.2021. godine u dovoljnom broju primjeraka. Netačan je navod da nije dobio potvrdu sa protokola, jer je nije ni mogao dobiti iz razloga jer je žalbu poslao putem pošte u koverti. Ugovorni organ je odmah nakon zaprimanja žalbe na protokol po žalbi postupio i suspendirao dalji tok nabavke.

Ugovorni organ nije imao ni obavezu a ni mogućnost obavjestiti putem portala E-nabavke sve potencijalne ponuđače koji su preuzeli tendersku dokumentaciju da je izjavljena žalba potencijalnog ponuđača, jer je 6.12.2021. godine kada je zaprimljena žalba na protokol ugovornog organa ujedno istekao krajnji rok za prijem ponuda, te su o istom obavješteni ponuđači koji su blagovremeno predali ponude.

Ugovorni organ je u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama BiH poslao Obavještenje broj: 14156 od dana 08.12.2021. godine svim ponuđačima koji su dostavili ponude do krajnjeg roka za dostavu ponuda, da iz razloga zaprimljenih žalbi potencijalnih ponuđača, ponude u određeno vrijeme za otvaranje ponuda nisu otvorene te da će o eventualnom otvaranju biti obavješteni nakon Rješenja Ureda za razmatranje žalbi BiH.

Krajnji rok za prijem ponuda bio je: 06.12.2021. godine do 10:30 sati. U ostavljenom roku su dostavljene tri ponude.

Ugovorni organ je, opreza radi, Agenciji za javne nabavke BiH uputio Upit o primjeni Zakona o javnim nabavkama broj 14282 od 10.12.2021. godine. U odgovoru Agencija za javne nabavke broj 02-02-1¬2468-2/21 od 23.12.2021. godine daje pojašnjenje:

Članom 110. Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: Zakon) propisano je da izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke Ureda za razmatranje žalbi.

Shodno navedenom, izjavljena žalba djeluje suspenzivno, odgađa nastavak postupka javne nabavke, uključujući i zaključenje planiranog ugovora o nabavci, odnosno okvirnog sporazuma, dok Ured za razmatranje žalbi ne odluči po žalbi.

Dakle, ugovorni organ je dužan obustaviti sve radnje u postupku, što svakako uključuje i otvaranje ponuda u periodu kada je postupak obustavljen. Drugim riječima, ponude se ne otvaraju kada je postupak javne nabavke obustavljen, odnosno dok se ne donese odluka po žalbi i postupak ne nastavi. Kada i da li će uopšte doći do otvaranja ponuda ili će postupak biti poništen, zavisi od odluke po žalbi. Članom 63. stav (1) Zakona je propisano da se ponude primljene nakon isteka roka određenog za prijem ponuda neotvorene vraćaju ponuđačima. Dakle, jasno je da ugovorni organ ima obavezu neotvorene vratiti samo one ponude koje su neblagovremeno zaprimljene kod ugovornog organa. U skladu s naprijed navedenim, one ponude koje je ugovorni organ zaprimio, neće otvarati sve dok traje obustava postupka, niti će ih vratiti ponuđačima neotvorene. Zapravo, takve ponude su „na čekanju" i od odluke po žalbi zavisi da li će one biti otvorene i kada, da li će ponuđači iste izmijeniti/dopuniti ili ih povući i predati nove u skladu sa eventualnim izmjenama i dopunama tenderske dokumentacije, ili neće biti nikako otvorene zbog eventualnog poništenja postupka od strane Ureda za razmatranje žalbi.

Iz navedenog pojašnjenja Agencije za javne nabavke je jasno da je Ugovorni organ postupio u skladu sa zakonom o javnim nabavkama BiH, član 110.

Zakon o javnim nabavkama ne utvrđuje obavezu ugovornom organu da donese odluku o obustavljanju postupka nakon upućivanja spisa žalbe Uredu za razmatranje žalbi ali ne smije nastaviti postupak dok Ured za razmatranje žalbi ne odluči po žalbi.

Ugovorni organ je, razmatrajući dostavljenu žalbu, konstatovao da je Žalba ponuđača „Gradski i prigradski saobraćaj" d.o.o. Tuzla broj protokola ugovornog organa 13954 od 06.12.2021. godine, blagovremena, izjavljena od ovlaštenog lica i u zakonitom roku, ali je ŽALBA NEOSNOVANA te se ista dostavlja Uredu za razmatranje žalbi sa izjašnjenjem na navode Žalbe i kompletnom dokumentacijom u vezi s postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba.

Dana 21.01.2022. godine Ured za razmatranje žalbi dostavlja: Zaključak broj: JN2-03-07-1-3490-7/21 od 13.01.2022. godine kojim se kao neuredna odbacuje žalba potencijalnog ponuđača „Gradski i prigradski saobraćaj" d.o.o., Tuzla, izjavljena na Tendersku dokumentaciju u postupku nabavke JI 001 5 (pet) rabljenih zglobni autobusi na pogon LPG.

Nakon prijema Zaključka Ureda za razmatranje žalbi BiH Ugovorni organ, KJKP Gradski saobraćaj d.o.o. Sarajevo, dopisom broj: 813 od 24.01.2022. godine, poslatim na e-mail i putem pošte obavjestio je ponuđače koji su dostavili svoje ponude do krajnjeg roka za dostavljanje ponuda da će se javno otvaranje održati 28.01.2022. godine u 10.00 sati.

Na kraju mora napomenuti da je. u skladu UREDBOM O KONTROLI JAVNIH NABAVKI U SVIM INSTITUCIJAMA ČIJI JE OSNIVAČ KANTON SARAJEVO. (..Službene novine

Kantona Sarajevo" br. 27/19). koju je donijela Vlada Kantona Sarajevo, u izradi Tenderske dokumentacije i provođenje postupka javne nabavke za predmetni postupak od strane Ureda za borbu protiv korupcije i upravljanje kvalitetom Kantona Sarajevo su delegirani eksperti i to: ekspert iz oblasti poznavanja propisa iz oblasti javnih nabavki i ekspert iz oblasti predmeta javne nabavke, koji su sa članovima Komsiie ugovornog organa uradili Tendersku dokumentaciju i provode dalji postupak.

Ugovorni organ je postupajući po žalbi, uvidom u kompletnu dokumentaciju u vezi sa predmetnim postupkom javne nabavke, izvršio analizu svakog navoda u žalbi pojedinačno i u međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te smatra da se Žalba treba odbiti kao neosnovana (opreza radi i nedopuštena i neblagovremena). Jasno je izražena samo namjera žalitelja da upućivanjem nove žalbe ..razvuće" postupak nabavke autobusa za javni gradski prevoz. kako bi zbog nedostatka broja vozila KJKP ..Gradski saobraćaj" d.o.o. uslijedilo trajno oduzimanje što većeg broja linija, te se nada da će drugostepeni organ odlučiti na predloženi način, u što kraćem roku kako bi predmetna iavna nabavka bila realizovana izborom najpovoljnijeg ponuđača, u interesu građana Kantona Sarajevo.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa. Ističe da ostaje kod svih navoda u žalbi i osporava dato izjašnjenje ugovornog organa u cjelosti.

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 **odbiti**.

Žalitelj u žalbi osporava zakonitost provedenog predmetnog postupka javne nabavke, jer kako navodi, ugovorni organ nije postupio u skladu s članom 110. Zakona o javnim nabavkama, nije obustavio postupak nabavke i nije o tome obavijestio učesnike koji su preuzeli tendersku dokumentaciju. Ističe da je izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju (02.12.2021. putem e-maila, a 06.12.2021. godine putem pošte i direktno na protokol ugovornog organa). Ističe da je vrijeme otvaranja ponuda bilo predviđeno za 06.12.2021. u 10:30, a da je prema saznanjima žalitelja od 07.02.2021. godine, ugovorni organ pored zaprimljene žalbe izvršio otvaranje ponuda.

Ugovorni organ u izjašnjenju osporava navode žalitelja, ističe da je obustavio postupak, da nije otvorio ponude, te da je žalbu proslijedio URŽ-u. Nakon zaprimanja odluke URŽ-a (21.02.2022. godine) nastavio je postupak.

Uvidom u predmetmetni spis utvrđeno je da je krajnji rok za dostavljanje ponuda 06.12.2021. godine do 10:30.

Uvidom u Zapisnik o zaprimanju ponuda utvrđeno je da su u roku za dostavu ponuda dostavljene ponude ponuđača: Sejari Sarajevo, UBEStore Tuzla i WEG Company Tuzla.

Uvidom u Obavještenje od 08.12.2021. godine ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ obavijestio ponuđače koji su dostavili ponude: Sejari Sarajevo, UBEStore Tuzla i WEG Company Tuzla, da iz razloga izjavljenih žalbi na tendersku dokumentaciju u vrijeme određeno za otvaranje ponuda, iste nisu otvorene do okončanja postupka po žalbi. O datumu otvaranja ponuda naknadno će biti obaviješteni.

Uvidom u dopis ugovornog organa broj 14282 od 10.12.2021. godine ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ uputio molbu za pojašnjenje Agenciji za javne nabavke da li u slučaju kada u ostavljenom roku za dostavu ponuda ugovorni organ zaprimi ponude, a dobije i žalbu na tendersku dokumentaciju, da li zaprimljene ponude vraća ponuđačima. Agencija za javne nabavke BiH je dopisom broj 02-02-1-2468-2/21 od 23.12.2021. godine odgovorila da one ponude koje je ugovorni organ zaprimio neće otvarati sve dok traje obustava postupka niti će ih vraćati ponuđačima. Takve ponude su na čekanju a od odluke po žalbi zavisi da li će one biti otvorene i kada.

Uvidom u Zaključak ovog organa broj JN2-03-07-1-3490-7/21 od 13.01.2022. godine utvrđeno je da se žalba žalitelja Gradski i prigradski saobraćaj Tuzla izjavljena na tendersku dokumentaciju u predmetnom postupku javne nabavke odbacuje kao neuredna.

Uvidom u Obavještenje ugovornog organa broj 813 od 24.01.2022. godine utvrđeno je da je ugovorni organ obavijestio ponuđače koji su u roku za dostavu ponuda predali svoje ponude da će se otvaranje blagovremeno pristiglih ponuda održati 28.01.2022. godine

Ovaj organ ističe da nije sporno da je žalitelj u roku izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju. Članom 110. Zakona o javnim nabavkama propisano je: Izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.

Članom 102. stav (3) Zakona o javnim nabavkama propisano je da u postupku pravne zaštite žalilac je dužan dokazati ili bar učiniti vjerovatnim postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa na podnošenje žalbe, povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava, koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebalo da zna.

Sa tim u vezi, ovaj organ ističe da žalitelj nije dokazao svoje navode za koje ističe da ima saznanja da je ugovorni organ povrijedio član 110. Zakona o javnim nabavkama, jer je nakon izjavljene žalbe na tendersku dokumentaciju izvršio otvaranje pristiglih ponuda. Sa druge strane iz predmetnog spisa je nesporno utvrđeno da je ugovorni organ odgodio nastavak postupka, konkretno otvaranja ponuda, do donošenja odluke URŽ-a o žalbi. Ovaj organ je donio svoju odluku o žalbi žalitelja 13.01.2021. godine kojom se žalba žalitelja odbacuje kao neuredna. Ugovorni organ je tek nakon zaprimanja odluke ovog organa zakazao otvaranje ponuda 28.01.2022. godine o čemu je obavijestio ponuđače koji su predali ponude.

Ugovorni organ je dakle, postupio kako to nalaže odredba člana 110. Zakona o javnim nabavkama. Ovaj organ ističe da žalba žalitelja izjavljena na tendersku dokumentaciju nije meritorno riješena, te je objavljena predmetna tenderska dokumentacija na snazi i po njenim odredbama je ugovorni organ u potpunosti imao pravo nastaviti postupak, nakon što je zaprimio odluku ovog organa o žalbi.

Imajući u vidu sve navedeno, ovaj organ cijeni žalbu žalitelja neosnovanom, jer nije dokazao niti učinio vjerovatnim da je ugovorni organ povrijedio član 110. Zakona o javnim nabavkama.

Kako je odbio žalbu, ovaj organ odbio je zahtjev za povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama.

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

Pouka o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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.

Dostaviti:

-Gradski i prigradski saobraćaj d.o.o. Tuzla
-KJKP Gradski saobraćaj d.o.o. Sarajevo
-a/a