BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-350-7/22
Mostar, 17.03.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla, zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle, žalba od 28.01.2022. godine koja je izjavljena na Zaključak broj 1-11-3-3175 od 19.01.2022. godine za predmet nabave: *Nabava električnih aspiratora za potrebe više OJ KCUS-a,* ugovornog tijela UNIVERZITETSKI KLINIČKI CENTAR SARAJEVO, na temelju članka 93. stavak (7), 104., 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici vijeća I održanoj 17.03.2022. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **ODBIJA SE** žalba žalitelja PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla, zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle, izjavljena na Zaključak broj 1-11-3-3175 od 19.01.2022. godine za predmet nabave: *Nabava električnih aspiratora za potrebe više OJ KCUS-a,* ugovornog tijela UNIVERZITETSKI KLINIČKI CENTAR SARAJEVO, kao **neosnovana.**
2. **ODBIJA SE** zahtjev za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle, u iznosu od 240,00 KM.
3. **ODBIJA SE** zahtjev za povrat naknade uplaćene na ime pokretanja žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

UNIVERZITETSKI KLINIČKI CENTAR SARAJEVO, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo otvoreni postupak za predmet nabave: *Nabava električnih aspiratora za potrebe više OJ KCUS-a,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 893-1-1-859-3-681/21 od 24.12.2021. godine. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Zaključak broj 1-11-3-3175 od 19.01.2022. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu,

kod koga je zaprimljena dana 08.02.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 25.02.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:
U skladu sa članom 101. stav (l) tačka b), a u vezi sa članom 97. Zakona o javnim nabavkama, putem punomoćnika Miroljub Radomirovića, advokata iz Tuzle blagovremeno se izjavljuje žalba protiv Zaključka JZU Klinički centar Univerziteta u Sarajevu broj 01-11-3-3175 od 19.01.2022. godine o odbacivanju neblagovremene žalbe (obavještenje o javnoj nabavci broj 893-1-1-859- 3-681/21 od 24.12.2021), zbog bitne i relativno povrede odredbi Zakona o javnim nabavkama BiH, povrede odredaba Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda i druge relevantne pozitivno pravne regulative detaljno elaborirane u nastavku žalbe, te predlažemo da ova žalba bude dostavljena na odlučivanje Uredu za razmatranje žalbi BiH s prijedlogom da Ured za razmatranje žalbi BiH uvaži ovu žalbu i poništi pobijani zaključak ugovornog organa JZU Klinički centar Univerziteta u Sarajevu broj 01-11-3-3175 od 19.01.2022. godine, kao i da obaveže ugovorni organ na naknadu za sastav i podnošenje žalbe putem kvalificiranog punomoćnika - advokata u iznosu od 240,00 KM u roku od 15 dana od izvršnosti rješenja Ured za razmatranje žalbi BiH, kao i da se izvrši povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu koji odredi Ured za razmatranje žalbi BiH a koje uplati podnositelj ove žalbe.
Pobijanim rješenjem ugovornog organa, opisanim u uvodnom dijelu ove žalbe, odbačena je kao neblagovremena žalba ponuđača PLUS MEDICAL od dana 14.01.2022. godine, kao neblagovremena. U razlozima pobijanog zaključka navodi se da je ovaj ponuđač navedene tendersku dokumentaciju preuzeo sa portala ejn.gov.ba dana 27.12.2021. godine, a daje žalba podnesena putem preporučene pošte dana 14.01.2021. godine, dakle 17 dana nakon preuzimanja tenderske dokumentacije.
Pobijani zaključak je nepravilan a posljedično tome i nezakonit, i to iz sljedećih razloga. Naime, u Obrazloženju ožalbenog zaključka, kojim se odbacuje predmetna žalba žalitelja na tendersku dokumentaciju pod brojem 893-1-1-859-3-681/21 od 24.12.2021., Ugovorni organ se pozvao na neblagovremeno podnošenje žaibe od strane žalitelja u skladu sa ZJN BiH član 101. Stav (1) tačka b), kojim je rok za podnošenje žalbe na tendersku dokumentaciju najkasnije deset dana od dana preuzimanja iste. Argumenti kojim se dokazuje neosnovano odbacivanje žalbe žalitelja ožalbenim Zaključkom ugovornog organa su slijedeći:
Žalitelj je u zakonskom roku utvrđen tenderskom dokumentacijom postavio pitanje na Portalu javnih nabavki za predmetni postupak nabavke i to dana 10.01.2022. godine, a Ugovorni organ je na postavljeno pitanje dao odgovor 12.01.2022. godine (PRILOG 1.), u kojem je ostao kod prvobitno defnisanih tehničkih zahtjeva i o tome obavijestio sve potencijalne ponuđače. Ovakvim postupanjem, ugovorni organ je pojasnio tendersku dokumentaciju, a takvo pojašnjenje predstavlja sastavni dio tenderske dokumentacije. Aktuelna praksa je da nakon ovakvog pojašnjenja, ponovo počinje teći žalbeni rok od 10 dana.

Dana 14.01.2022. godine žalitelj je dva dana po prijemu Odgovora na postavljeno pitanje blagovremeno dostavio žalbu Ugovornom organu (PRILOG 2).
Ugovorni organ dana 19.01.2022. godine obavještava žalitelja o obustavi postupka „nabavka el. Aspiratora za potrebe više OJ KCUS" Broj Obavještenja 893-1-1-859-3-681/21 od 24.12.2021. godine i dostavi Zaključka o odbacivanju neblagovremene žalbe broj: 01-11-3- 3175 od 19.01.2022. godine. (PRILOG 3)
Činjenica je da je žalitelj dostavio Žalbu Ugovornom organu 2 (dva) dana nakon prijema odgovora na postavljeno pitanje, odnosno prije isteka od 10 (deset) dana, jer rok za postavljanje žalbe teče deset dana od dana prijema Odgovora na postavljeno pitanje, odnosno od 12.01.2022. godine do 22.01.2022. godine, a Žalbu je žalitelj dostavio Ugovornom organu 14.01.2022. godine.
Dokaz da je žalitelj blagovremeno dostavio žalbu je činjenica da je Odgovor Ugovornog organa na postavljeno pitanje Žalitelja sastavni dio tenderske dokumentacije, a što potvrđuje i Odgovor Agencije za Javne nabavke Bosne i Hercegovine na upit o primjeni Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, broj 02-02-1-869-1/15 od 06.03.2015. godine (PRILOG 4)
Iz svega navedenog smatramo opravdanim Žalbu žalitelja na ožalbeni zaključak Ugovornog organa, te tražimo da se nastavi rješavanje žalbe koju je Ugovorni organ odbacio ožalbenim Zaključkom kao neblagovremenu.
Troškovnik:
- sastav i podnošenje žalbe po AT: 240,00 KM
- naknada žalbenog postupka po odluci URŽ BiH

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi:
Klinički centar Univerziteta u Sarajevu je na portalu javnih nabavki „e-Nabavke" 24.12.2021. godine, objavio Obavještenje o nabavci broj 893-1-1-859-3-681/21 za izbor najpovoljnijeg ponuđača za nabavku električnih aspiratora za potrebe više OJ KCUS-a, putem otvorenog postupka.Na predmetnu tendersku dokumentaciju potencijalni ponuđač PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla izjavio je Žalbu bb od 14.01.2022. godine (naš broj 58-11-3-2534 od 17.01.2022. godine), koju je Ugovorni organ odbacio Zaključkom kao neblagovremenu.
Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje o navedenoj Žalbi u skladu sa članom 100. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BIH", broj 39/14) u daljem tekstu Zakon, Ugovorni organ je utvrdio da je Žalba ponuđača „PLUS MEDICAL" d.o.o. Tuzla, blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštenog lica, ali je neosnovana.
Članom 101. stav 1 tačka b) Zakona a koji se odnosi na rokove izjavljivanja Žalbe Ugovornom organu, navedeno je da se žalba na tendersku dokumentaciju može izajviti u roku 10 (deset) dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.
Uvidom u Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača, utvrđeno je da je podnositelj žalbe preuzeo tendersku dokumentaciju 27.12.2021 .godine, a žalbu na tendersku dokumentaciju izjavio 14.01.2022. godine (datum na koverti i žalbi), koju je Ugovorni organ zaprimio 17.01.2022.godine. Iz navedenih razloga Ugovorni organ žalbu žalitelja odbacio je kao

neblagovremenu, jer je rok za žalbu na tendersku dokumentaciju u skladu sa Zakonom član 101 stav (1) tačka b) najkasnije 10 dana od preuzimanja tenderske dokumentacije, a žalitelj je izjavio žalbu 18 dana od preuzimanja iste. (Dokaz: Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača i Žalba ponuđača PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla naš broj 58-11-3-2534 od 17.01.2022. godine i koverta u kojoj je dostavljena žalba).
Nesporno je daje žalitelj postavio pitanje na tendersku dokumentaciju 10.01.2022. godine, na koje je Ugovorni organ odgovorio u zakonskom roku 12.01.2022. godine kroz sistem e-Nabavke, a koje nije iziskivalo nikakve izmjene tenderske dokumentacije i Obavještenja o nabavci.
(Dokaz pitanje broj 2 ponuđača PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla)
Napominjemo da Zakon nije izričito propisao rok za izjavljivanje žalbe na pojašnjenje tenderske dokumentacije i pozivanje na Mišljenje Agencije za javne nabavke BiH na upit o primjeni Zakona o javnim nabavkama broj 02-02-1-869-1/15 od 06.03.2015. godine je neutemljeno, jer isto datira iz 2015. godine, koje pojašnjava pitanja i odgovore na Tendersku dokumentaciju, kada Ugovorni organi nisu bili dužni sve tenderske dokumentacije objavljivati u sistemu e-Nabavke i isto se odnosilo na ostale načine otkupljivanja tenderske dokumentacije, koje više nije predviđeno za otvorene postupke javne nabavke koji iziskuje objavu obavještenja o javnoj nabavci, što se odnosi na predmetni postupak koji provodi ovaj ugovorni organ.
Također od 01.01.2018. godine Ugovorni organi su dužni za sve postupke javnih nabavki za koje se objavljuje obavještenje o nabavci objaviti tendersku dokumentaciju u sistemu e-Nabavke (Uputstvo o dopunama uputstva o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sistemu „e-Nabavke" broj 01-02-2-2237-4/14 od 01.07.2015. godine) i zahtjevi za pojašnjenje i odgovori se vrše isključivo kroz sistem e-Nabavke, koji je dostupan svim ponuđačima koji su preuzeli TD iz sistema e- Nabavke.
Imajući u vidu naprijed navedeno, ugovorni organ Žalbu ponuđača „PLUS MEDICAL" d.o.o. Tuzla broj 58-1 1-3-4834 od 31.01.2022.godine odbacuje kao neosnovanu i postupajući u skladu sa članom 100. stav 5. Zakona o javnim nabavkama (Sl. glasnik BiH broj 39/14) istu prosljeđuje Uredu za razmatranje žalbi BiH.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-350-4/22 od 10.02.2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Žalitelj se nije očitovao na Izjašnjenje ugovornog tijela.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je neosnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza

svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi žalitelja neosnovani, te da se žalba odbija.

Žalitelj u žalbi navodi kako je ugovorno tijelo ožalbenim Zaključkom nezakonito odbacilo njegovu žalbu izjavljenu na predmetnu Tendersku dokumentaciju od 14.01.2022. godine kao neblagovremenu, jer je istekao rok za izjavljivanja žalbe na istu, te navodi kako je preuzeo TD sa portala javnih nabava 27.12.2021. godine, ali je 10.01.2022. godine postavio pitanje na Portalu javnih nabava u vezi predmetne TD, na koje je ugovorno tijelo odgovorilo 12.01.2022. godine, te je sukladno tome bilo dužno produžiti rok za izjavljivanje žalbe za 10 dana, jer pojašnjenje tenderske dokumentacije predstavlja njen sastavni dio, pa samim tim njegova žalba je izjavljena blagovremeno.

S tim u vezi, ovo tijelo je izvršilo uvidu u predmetni spis te utvrdilo kako je ugovorno tijelo objavilo predmetnu tendersku dokumentaciju na Portalu javnih nabava dana 24.12.2021. godine zajedno sa Obavijesti o nabavi broj 893-1-1-859-3-681/21. Uvidom u Izvještaj o preuzimanju TD od strane ponuditelja utvrđeno je kako je žalitelj istu preuzeo dana 27.12.2022. godine. Nadalje, žalitelj je dana 20.01.2022. godine postavio pitanje u vezi tehničkih karakteristika vezanih za predmetnu tendersku dokumentaciju, a na koje je ugovorno tijelo odgovorilo na način da je ostalo pri definiranim tehničkim specifikacijama iz predmetne tenderske dokumentacije. U vezi sa naprijed navedenim žalitelj je uložio žalbu na Tendersku dokumentaciju dana 14.01.2022. godine (Dokaz Prijemna knjiga BH Pošte od dana 14.01.2022. godine), a koja je zaprimljena kod Ugovornog tijela na protokol 17.01.2022. godine, te ju je ugovorno tijelo odbacilo Zaključkom broj 01-11-3-3175 od 19.01.2022. godine kao neblagovremenu sukladno članku 100. stavak 2. ZJN, jer je izjavljena nakon roka za izjavljivanje žalbe na TD prema članku 101. stavak 1. točka b) ZJN.

Člankom 101. stavak 1. točka b) ZJN propisano je kako se žalba se može uložiti najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije. Nadalje člankom 53. stavak 6. ZJN propisano je kako Ugovorno tijelo može izraditi izmjene i dopunite tenderske dokumentacije pod uvjetom da se one dostave zainteresiranim kandidatima/ponuditeljima istoga dana, a najkasnije pet dana prije isteka utvrđenog roka za primanje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda, te ukoliko takve izmjene podrazumijevaju suštinsku promjenu predmeta nabave, ugovorno tijelo produljit će rok za primanje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda ovisno o složenosti predmeta nabave te da rok za produljenje ne može biti kraći od sedam dana. Člankom 56. stavak 1. i 3. propisano je kako zainteresirani kandidati/ponuditelji mogu tražiti od ugovornog tijela, u pisanom obliku, pojašnjenja tenderske dokumentacije pravovremeno, ali najkasnije deset dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda, te ukoliko odgovor ugovornog tijela dovodi do izmjena tenderske dokumentacije i te izmjene od kandidata/ponuditelja zahtijevaju da znatno izmijene i/ili prilagode njihove ponude, ugovorno tijelo dužno je produljiti rok za podnošenje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda najmanje za sedam dana.

Na temelju navedenih činjenica, ovo tijelo utvrđuje kako u je u konkretnoj situaciji ugovorno tijelo postupio sukladno ZJN, kada je žalbu žalitelja izjavljenu na predmetnu TD od 14.01.2022. godine odbacilo Zaključkom broj 01-11-3-3175 od 19.01.2022. godine kao neblagovremenu, budući da je žalitelj preuzeo predmetnu TD dana 27.12.2021. godine, a što ni sam ne spori, a žalbu na istu uložio 14.01.2022. godine, a što je 18 dana nakon preuzimanja TD. Isto je u suprotnosti sa člankom 101. stavak 1. točka b) ZJN kojim je navedeno da se žalba na TD ulaže 10 dana od preuzimanja ista. Neosnovano je pozivanje žalitelja na produženje roka za izjavljivanje žalbe na TD, jer je isti dana 10.01.2022. godine postavio pitanje na Portalu javnih nabava u vezi predmetne TD, na koje je ugovorno tijelo odgovorilo 12.01.2022. godine, budući da istim nije došlo do suštinskih promjena i izmjena TD, već su uvjeti ostali isti kao i danom objave TD. S tim u vezi , a na temelju stanja iz spisa ovo tijelo odbacuje ovaj žalbeni navod kao **neosnovan.**

S obzirom da se žalba odbija, u skladu sa člankom 108. stavak (6) Zakona o javnim nabavama, odbija se i zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM, kao i zahtjev za naknadu troškova postupka zastupan po punomoćniku miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle u iznosu od 240,00 KM.

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 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.iur.

Dostaviti:

- PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla, zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću
- UNIVERZITETSKI KLINIČKI CENTAR SARAJEVO
- *evidencija*
- *a/a*