BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE 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

21-04-2022

Broj: JN2-02-07-1-905-6/22
Banja Luka: 21.04.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 01./02-021/1351/2022 od 05.04.2022. godine, žalioca: PROINTER ITSS d.o.o. Banja Luka, izjavljene na Odluku po žalbi broj: 00-5-247-5/22 od 01.04.2022. godine, Ugovornog organa: JP „Zavod za udžbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Sarajevo u Otvorenom postupku, Obavještenje o nabavci: 1349-1-1-67-3-27/22 od 22.03.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka robe - „Nabavka računara i računarske opreme", na osnovu člana 104. i 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) na sjednici Vijeća I održanoj 21.04.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba se odbija kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O B R A Z L O Ž E NJ E

JP „Zavod za udžbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Sarajevo, (u daljem tekstu: Ugovorni organ), je pokrenuo otvoreni postupak objavio tendersku dokumentaciju za Nabavka robe – „Nabavka računara i računarske opreme", broj Obavještenja o nabavci: 1349-1-1-67-3-27/22 od 22.03.2022. godine, te je nakon prethodne procedure, donio Odluku po žalbi broj: 00-5-247-5/22 od 01.04.2022. godine, na koju žalilac ulaže žalbu koja je predmet ovog postupka.
Ugovorni organ žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 11.04.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 18.04.2022. godine.

PROINTER ITSS d.o.o. Banja Luka (u daljem tekstu; Žalilac), navodi kako ulaže žalbu na Odluku po žalbi broj 00-5-247-5/22 od dana 01.04.2022. godine, kao i protiv tenderske dokumentacije broj 00-5-247-3/22 i izmjene tenderske dokumentacije broj 00-5-247-6/22 od 01.04.2022. godine u otvorenom postupku javne nabavke za nabavku roba - računari i računarska oprema, za koji postupak je objavljeno Obavještenje o nabavci dana 22.03.2022. godine broj 1349-1-1-67-3-27/22 kôd ugovornog organa JP ZAVOD ZA UDŽBENIKE I NASTAVNA SREDSTVA A.D. Istočno Sarajevo, Zorana Cvijetića br. 58, Istočno Sarajevo.
Žalilac navodi kako, na osnovu člana 100. stav (4) kao i člana 101. stav (1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama u zakonskom roku podnosi žalbu na Odluku po žalbi, na tendersku

dokumentaciju, kao i na izmjenjenu tendersku dokumentacije zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama prilikom pripreme tenderske dokumentacije.
Tendersku dokumentaciju žalilac je preuzeo dana 22.03.2022. godine, te je preuzeo dana 01.04.2022. godine i izmjenu tenderske dokumentacije broj 00-5-247-6/22 od 01.04.2022. godine, koju je izvršio ugovorni organ na osnovu Odluke po žalbi broj 00-5-247-5/22 od dana 01.04.2022. godine, koju je ugovorni organ zaprimio putem elektronske pošte 01.04.2022. godine, što je dokaz blagovremenog ulaganja žalbe.
Žalilac nadalje navodi kako je Ugovorni organ tačkom 11. tenderske dokumentacije, u naslovu *„Rok isporuke robe"*, traženi uslov od ponuđača definisao na sljedeći način: *„Isporuka roba - računarska oprema se vrši sukcesivno prema potrebama ugovornog organa, započevši najranije nakon potpisivanja ugovora. Isporuka roba - računarska oprema, u skladu sa zaključenim ugovorom, se vrši u roku od 5 (pet) dana po zaprimanju pismenog zahtjeva ili narudžbe ugovornog organa. U slučaju kašnjenja u isporuci roba, do kojeg je došlo krivicom odabranog ponuđača, isti će platiti ugovornu kaznu u skladu sa Zakonom o obligacionim odnosima u iznosu od 1% naručene robe, za svaki dan kašnjenja do urednog ispunjenja, s tim da ukupan iznos ugovorene kazne ne može prijeći 10% od ukupno ugovorene vrijednosti robe koja je predmet narudžbe. Odabrani ponuđač je dužan platiti ugovorenu kaznu u roku od 7 (sedam) dana od dana prijema zahtjeva za plaćanje od ugovornog organa. Ugovorni organ neće naplatiti ugovorenu kaznu ukoliko je do kašnjenja došlo usljed više sile. Pod višom silom se podrazumjeva slučaj kada ispunjenje obaveze postane nemoguće zbog vanrednih vanjskih događaja na koje izabrani ponuđač nije mogao uticati niti ih predvidjeti."*
Smatrajući spornim navedeni uslov, Žalilac je u skladu sa zakonom i blagovremeno, dana 31.03.2022. godine podnio žalbu ugovornom organu, na koju je ugovorni organ odgovorio Odlukom iz naslova, te izmjenom tenderske dokumentacije dana 01.04.2022. godine. Ugovorni organ vrši izmjenu gore spornog roka isporuke, prilikom čega prvobitno definisan rok od 5 (pet) dana, mijenja u 15 (petnaest) dana, i time samo prividno pokušava i formlano da prikrije činjenicu, da i ovako definisan uslov je i dalje u suprotnosti sa zakonskom regulativom, te navedenim postupanjem ugovorni organ svjesno narušava jedno od osnovnih načela postupka javnih nabavki, a to je načelo aktivne konkurencije. Ugovorni organ je po sili zakona, dužan da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju. Navedenu odredbu je zakonodavac tačno i jasno definisano članom 3. ZJN: *„Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom."*
Ovako definisan nerealano kratak rok isporuke, od strane ugovornog organa na *„rok od 15 dana"*, predstavlja povredu načela aktivne konkurencije, i time ugovorni organ jasno vrši diskriminaciju među ponuđačima na tržištu. Ovakvim postupanjem, daje se prednost ponuđaču koji robu ima „spremnu na stanju", što naslućuje da se radi o dogovoru sa ugovornim organom, jer za tako kratko vrijeme, ponuđač koji treba da pribavi predmetnu robu, nemoguće da navedeno izvrši i ispoštuje u naznačenom roku od 5 dana. Takođe, ni u jednom dijelu tenderskog dokumenta, ugovorni organ ne obrazlaže razloge, *čemu hitnost i zašto zahtjeva tako kratak rok?*
Ovakvim postupanjem ugovornog organa, stavlja ponuđače u različite položaje, a obzirom na trenutnu geopolitičku situaciji, kao i posljedice koje je prouzrokovala pandemija virisa Covid 19, te uticaj navedenog na tržište, dolazi se do pitanja, ko uopšte može ispuniti ovako definisan uslov, a da je u stanju predmetnu robu isporuči u tako kratakom roku? Očigledno je da ugovorni organ vrši diskriminaciju onih ponuđača koji robu trenutno ne posjeduju, već istu treba tek da pribave, i time stavlja u povoljan položaj onog ponuđača koji ima spremnu robu „na lageru".

Ugovorni organ očigledno favorizuje određenog ponuđača, kojem svjesno ide korist i propisuje uslove da jedino on može iste da ispuni.
Dakle, ugovorni organ nema pravno niti realno, kao ni objektivno utemeljenje u ZJN da bi zahtjevao ovakav uslov od ponuđača.
Dokazi za žalbene navode:
- cjelokupan spis predmetne javne nabavke;
- primjeri stavova KRŽa o navedenim i sličnim pitanjima (Rješenje broj JN2-03-07-1-939-8/17 i Rješenje broj JN2-03-07-1-462-7/22).
Izjave proizvođača/ditributera u vezi sa spornim rokom isporuke u prilogu.
S obzirom na sve naprijed navedeno, žalilac predlaže da ugovorni organ usvoji žalbu i poništi Odluku po žalbi, poništi tendersku dokumentaciju, kao i izmjenu tenderskog dokumenta koji je ugovorni organ objavio na osnovu ožalbene Odluke, ili da Kancelarija za razmatranje žalbi, ako žalba bude proslijeđena Kancelariji, uvažavajući žalbeni navod, poništi sve akte u ovom postupku javne nabavke i naloži Ugovornom organu da poništi postupak, te obaveže Ugovorni organ da nadoknadi troškove žalbenog postupka, a predmet vrati Ugovornom organu na ponovni postupak, te naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH da žaliocu izvrši povrat naknade za vođenje žalbenog postupka.
U skladu sa članom 94. stav (3) i (4) Zakona o javnim nabavkama žalilac traži da Kancelarija za razmatranje žalbi dostavlja žaliocu i sva ostala pismena koja budu dostavljena u postupku, a obavezno Izjašnjenje ugovornog organa po žalbi, da bi se žalilac izjasnio po istom.

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi kako razmatrajući žalbu žalioca, a na osnovu člana 100. Zakona o javnim nabavkama, je utvrdio da je žalba žalioca blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.
Dalje, u zakonskom roku, Ugovorni organ daje izjašenje na navode po naprijed navedenoj žalbi, i smatra da je naprijed navedena žalba neosnovana.
Naime, Javno preduzeće „Zavod za udžbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Novo Sarajevo osnovano je Odlukom Vlade Republike Srpske, broj: 02-141 od 04.9.1992. godine.
Dokaz: - Odluka o osnivanju Javnog preduzeća „Zavod za udžbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Novo Sarajevo, broj: broj: 02-141 od 04.9.1992. godine.
Osnovna djelatnost Zavoda je pripremanje i izdavanje udžbenika i drugih nastavnih sredstava, izdavanje publikacija kojima se obezbjeđuju neophodne informacije od značaja za ostvarivanje nastavnih planova i programa i izdavanje svih vrsta propisanih školskih obrazaca.
Dokaz: - Aktuelni Izvod iz sudskog registra, broj: 061-0-Reg-3-22-000195 od 09.2.2022. godine.
S ciljem postizanja digitalizacije sadržaja udžbenika za 2022. godinu, Vlada Republike Srpske odobrila je zapošljavanje dva nova radnika u Zavodu, a u skladu sa Planom poslovanja Zavoda za udžbenike za 2022. godinu.
Navedena Odluka je usvojena na sjednici Vlade Republike Srpske 24.2.2022. godine, a za potrebe rada navedenih radnika potrebno je obezbijediti adekvatnu računarsku opremu.
Dokaz: - Izvod iz Plana poslovanja JP "Zavod za ucbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Novo Sarajevo, broj: 00-1/1-1160-6/21 od 29.12.2021. godine.
- Zaključak Vlade Republike Srpske o usvajanju Plana poslovanja JP "Zavod za udžbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Novo Sarajevo, za 2022. godinu, broj: 04/1-012-2-614/22, od 24.02.2022. godine.
Konkurs za pribavljanje rukopisa udžbenika za osnovnu školu, srednje stručne škole i gimnazije zatvoren je 04.03.2022. godine.

Na konkurs su pristigla 53 rukopisa udžbenika + radne sveske. Udžbenici koji dobiju pozitivne recenzije i odobrenje Ministarstva prosvjete i kulture Republike Srpske moraju biti spremni i odštampani do početka septembra 2022. godine.
Dokaz: Obrazloženo mišljenje Komisije za oijenu ispunjenosti opštih uslova Konkursa za pribavljanje rukopisa udžbenika za osnovnu školu, srednje stručne škole i gimnazije, broj: 00-5-1094-2/22 od 09.03.2022. godine.
Radna grupa za digitalizaciju sadržaja udžbenika, formirana na nivou Republike Srpske od predstavnika Ministarstva prosvjete i kulture Republike Srpske (kao resornog ministarstva Zavoda za udžbenike), Ministarstva za naučno-tehnološki razvoj i visoko obrazovanje, Republičkog pedagoškog zavoda Republike Srpske i Zavoda za udžbemike i nastavna sredstva a.d., (kao Ugovornog organa), na sastanku održanom 11.3.2022. godine, usvojila je plan digitalizacije udžbenika za septembar 2022. godine, kojim je utvrđeno da digitalni sadržaji, u skladu sa strateškim dokumentima Vlade Republike Srpske, moraju biti završeni do 01.09.2022. godine.
Dokaz: Zapisnik Radne grupe za digitalizaciju udžbeničkih sadržaja u Republici Srpskoj, od 11.3.2022. godine.
Za realizaciju ovih priprema neophodna je dodatna računarska oprema.
Nabavka opreme neophodna je za realizaciju aktivnosti Sektora izdavačke djelatnosti Zavoda za udžbenike na pripremi novih udžbenika i digitalizaciji sadržaja kako bi udžbenici na vrijeme bili pripremljeni, a potom i odštampani.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih procesnih pretpostavki za ulaganje žalbe, a koje moraju biti ispunjene na strani žalioca kako bi se pristupilo rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, članom 109. i članom 111. Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako to definišu naprijed navedene odredbe.

Žalba je neosnovana.

Nakon što su procesne pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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, utvrdio da je potrebno žalbu odbiti iz slijedećih razloga.

Žalilac u žalbi ističe kako je Ugovorni organ izvršio izmjenu prvobitno definisanog roka isporuke robe od 5 (pet) dana, u rok od 15 (petnaest) dana, i time svjesno narušio jedno od osnovnih načela postupka javnih nabavki, a to je načelo aktivne konkurencije, jer je prema njegovu mišljenju ovako definisan nerealano kratak rok isporuke, predstvalja povredu načela aktivne konkurencije, i time ugovorni organ jasno vrši diskriminaciju među ponuđačima na tržištu.
Žalilac nadalje navodi kako se ovakvim postupanjem ugovornog organa, stavlja ponuđače u različite položaje, a obzirom na trenutnu geopolitičku situaciji, kao i posljedice koje je prouzrokovala pandemija virisa Covid 19, te uticaj navedenog na tržište, dolazi se do pitanja, ko uopšte može ispuniti ovako definisan uslov, a da je u stanju predmetnu robu isporuči u tako kratakom roku, te Ugovorni organ očigledno favorizuje određenog ponuđača, kojem svjesno ide korist i propisuje uslove da jedino on može iste da ispuni.

Ugovorni organ daje izjašenje na navode po naprijed navedenoj žalbi, i smatra da je naprijed navedena žalba neosnovana.

Ovaj organ je razmatrajući predmetnu žalbu izvršio uvid u cjelokupan spis i utvrdio kako je u konkretnom slučaju ugovorni organ, na osnovu prethodno uložene žalbe od strane istog žalioca, usvojio žalbu, produžio ranije utvrđen rok od 5 dana, na rok od 15 dana, koji prema mišljenju ovog organa, predstavlja obvezno - pravnu klauzulu ugovora, a ne rok koji se računa prema Zakonu o upravnom postupku (rokovi za podnošenje ponude, rokovi za žalbu, rokovi za propuštanje u upravnom postupku itd.).
Takođe je utvrđena činjenica da su ponuđači koji posjeduju zahtjevanu robu (računare) na lokaciji u BiH u povoljnijem položaju, ali ta činjenica se ni na koji način ne može dovesti u vezu sa diskriminacijom ponuđača koji istu nemaju robu na lokaciji u BiH, niti ona može predstavljati kršenje principa aktivne i pravične konkurencije.

Naime, neizvjesno je hoće li, ponuđači koji nemaju zahtjevanu robu, istu u nekim nedefiniranim rokovima i imati na raspolaganju „na lageru", što bi značilo da nude robu koju nemaju ili koju možda nikad neće moći dobiti i isporučiti, što bi u konačnici ugovornom organu pričinilo štetu, a što bi predstavljalo kršenje principa efikasnosti i ekonomičnosti provedbe postupka javne nabavke. Ovaj organ napominje kako se rok isporuke, kao i sve odredbe koje se odnose na ugovor definiše u skladu s odredbama Zakona o obligacionim odnosima, a imajući u vidu da se radi o roku za ispunjenje utvrđene obveze dostave naručene robe sukladno budućem zaključenom ugovoru između Ugovornog organa i dobavljača, ovaj organ smatra kako u konkretnom slučaju nema kršenja odredbi Zakona o obligacionim odnosima, kršenja odredbe člana 3. Zakona o javnim nabavama, niti članu 90. Zakona o upravnom postupku BiH.

Naime, žalilac u žalbi samo ističe kršenje odredbe člana 3. ZJN-a, a ne daje osnovano obrazloženje, na koji je to način ugovorni organ suzio i ograničio konkurenciju, tj. što to u roku od 15 dana predstavlja diskriminaciju ponuđača, jer prema mišljenju ovog organa činjenica da neki ponuđači nisu mogućnosti isporučiti robu u roku od 15 dana, ne predstavlja njihovu disriminaciju, pogotovo zbog činjenice da ni žalilac ne navodi koji bi to za njega bio razuman rok koji ne bi kršio principe iz člana 3. ZJN.
Ovaj organ smatra kako je izražavanje vremenskog perioda, u smislu roka isporuke koji se definiše u ugovoru između dvije stranke u ovom konkretnom postupku od 15 dana predstavlja sasvim razuman i prihvatljiv rok koji mogu ispuniti svi ponuđači koji se bave ovom vrstom djelatnosti, prvenstveno imajući u vidu da se u konkretnom slučaju radi o robi koju u najvećem broju slučajeva već imaju, ili bi trebali imati na raspolaganju „na lageru", te imajući u vidu procjenjenu vrijednost nabavke (relativno manji iznos), kao i karakteristike robe propisane u tehničkoj specifikaciji (Aneks 2), jer se u konkretnom slučaju ne radi o većem broju stavki za čiju nabavku je potrebno dulje vrijeme i veća finansijska ulaganja.
Ovaj organ također upućuje na činjenicu da je ugovorni organ dao osnovano obrazloženje za definisanje odredbi tenderske dokumentacije, kao i roka isporuke koji za ovaj organ nije sporan..
Neosnovano žalilac upućuje na prethodna rješenja ovog organa, jer u tim postupcima nije isto pravno i činjenično stanje kao u ovom konkretnom postupku.

Na osnovu naprijed jasno utvrđenog činjeničnog stanja ovaj organ zaključuje da je ugovorni organ nije postupio nezakonito donoseći tendersku dokumentaciju, tj. kada je propisao rok

Isporuka roba - računarska oprema, u skladu sa zaključenim ugovorom, se vrši u roku od 15 (petnaest) dana po zaprimanju pismenog zahtjeva ili narudžbe ugovornog organa, te se žalbeni navod žalioca kao i žalba u cjelosti smatra neosnovanim.

Slijedom svega navedenog ovaj organ zaključuje da u provedenom postupku predmetne javne nabavke od strane ugovornog organa nije bilo učinjenih povrede odredaba zakona na koje ukazuje žalilac, da predmetna tenderska dokumentacija ne krši principe pravične i aktivne konkurencije, te ista ostaje na snazi. Slijedom naprijed jasno utvrđenog, žalba žalioca se odbija kao neosnovana, a uvažavajući naprijed navedeno obrazloženje ovog organa, te na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 104. i 111. stav (1) c) Zakona o javnim nabavkama, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Zahtjev Žalioca za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM, odbija se u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavama, budući da je žalba odbijena kao neosnovana.

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.
Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Dragan Bilić, dipl.pravnik

Dostaviti:

- PROINTER ITSS d.o.o. Banja Luka
- JP „Zavod za udžbenike i nastavna sredstva" a.d. Istočno Sarajevo,
- evidenciji
- u spis

