BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
FILIJALA/ PODRUŽNICA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

10 -06- 2022

Broj: JN2-02-07-1-1045-12/22
Banja Luka, 9.6.2022.godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, filijala Banja Luka rješavajući u postupku pravne zaštite pokrenutom po uloženoj žalbi potencijalnog ponuđača „GRAĐEVINAR" d.o.o. Ugljevik broj: 27-04/22 od 19.4.2022.godine, Ćirila i Metodija 32a Ugljevik, izjavljena na radnju ugovornog organa kojom se onemogućuje predaja ponude potencijalnog ponuđača u postupku javne nabavke vijčane robe, ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda RS" – Zavisno preduzeće „Rudnik i termoelektrana Ugljevik" a.d. Ugljevik, za koje je objavljeno Obavještenje o nabavci broj: 1276-7-1-151-3-198/22 dana 10.3.2022.godine, na osnovu čl. 93. stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici vijeća održanoj dana 9.6.2022.godine, donio je sljedeće:

R J E Š E N J E

1. Žalba ponuđača „GRAĐEVINAR" d.o.o. Ugljevik, broj: 27-04/22 od 19.4.2022.godine, izjavljena na radnju ugovornog organa kojom se onemogućuje predaja ponude potencijalnog ponuđača u postupku javne nabavke vijčane, ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda RS" – Zavisno preduzeće „Rudnik i termoelektrana Ugljevik" a.d. Ugljevik, za koje je objavljeno Obavještenje o nabavci broj: 1276-7-1-151-3-198/22 dana 10.3.2022.godine, se usvaja djelomično i poništava se:
   -Obavještenje o nabavci broj: 1276-7-1-151-3-198/22 od dana 10.3.2022.godine u dijelu odjeljka IV 7. „Rok za prijem ponuda/zahtjeva za učešće, Datum i vrijeme" i odjeljka IV 8. „Rok za otvaranje ponuda, Datum i vrijeme".

2. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka o kojem će se odlučiti na osnovu posebnog rješenja od strane ovog organa.

O b r a z l o ž e n j e

Na osnovu posebne Odluke o pokretanju postupka javne nabavke broj: 7514/22 od dana 14.2.2022.godine, Mješoviti holding „Elektroprivreda RS" – Zavisno preduzeće „Rudnik i termoelektrana Ugljevik" a.d. Ugljevik (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak za nabavku vijčane robe za potrebe ugovornog organa. Za predmetnu nabavku objavljeno je Obavještenje o nabavci broj: 1276-7-1-151-3-198/22 dana 10.3.2022.godine.

Potencijalni ponuđač „"GRAĐEVINAR" d.o.o. Ugljevik (u daljnjem tekstu: žalitelj) je izjavio žalbu broj: 27-04/22 dana 19.4.2022.godine na radnju ugovornog organa kojom se onemogućuje predaja ponude tog ponuđača neposredno kod ugovornog organa, u postupku javne nabavke vijčane robe, interni broj: 8/22. Žalba je kod ovog organa zaprimljena dana 20.4.2022.godine.

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, filijala Banja Luka je zaključkom br: JN2-02-07-1-1040-4/22 i JN2-02-07-1-1040-5/22 dana 28.4.2022.godine žalitelju naložio da uredi i upotpuni žalbu tako što će izvršiti uplatu naknade za pokretanje žalbenog postupka u skladu s procijenjenom vrijednošću predmetne javne nabavke kao i administrativnu taksu, te o učinjenom obavijesti ovaj organ. Dana 13.5.2022.godine žalitelj je postupio u skladu s traženim te o učinjenom, s dokazima u prilogu, obavijestio ovaj organ dana 16.5.2022.godine.

Žalitelj je izjavio žalbu zbog povrede čl. 35., 102. i 107. Zakona o javnim nabavkama, te zbog povrede čl. 52. do 57a Zakona o upravnom postupku, te ističe sljedeće:

Dana 18.4.2022.godine u jutarnjim satima žalitelj je pokušao na protokol ugovornog organa predati ponudu za nabavku vijčane robe, interni broj 8/22, gdje je tom prilikom onemogućen iz razloga što je neposredno predstavniku žalitelja od strane predstavnika (zaposlenika) ugovornog organa, na licu mjesta, onemogućen ulazak na protokol ugovornog organa, zatim da mu je od strane predstavnika ugovornog organa saopćeno da predaju ponude je moguće izvršiti putem pošte. Žalitelj također ističe da za predmetnu nabavku nije sačinjena ispravka obavještenja o nabavci u dijelu kojim se određuje novi rok za otvaranje ponuda, da je to urađeno od strane ugovornog organa na osnovu njegovog zaključka. Žalitelj citira povrede čl. 52., 53. i 54. Zakona o upravnom postupku, gdje tvrdi da ugovorni organ ovakvim postupcima nastoji da eliminira žalitelja iz postupka javnih nabavki. Žalitelj traži da ugovorni organ usvoji žalbu i omogući novi rok za otvaranje ponuda kako bi zainteresirani ponuđači mogli da učestvuju u predmetnom postupku, odnosno da u protivnom Ured za razmatranje žalbi BiH usvoji žalbu u cijelosti i poništi sve akte ugovornog organa donesene u ovom postupku.

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. Zakona o javnim nabavkama, aktom broj: 14135/22 dana 26.4.2022.godine, dostavio Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, filijala Banja Luka, svoje izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Ugovorni organ ističe da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali je neosnovaan i u svom izjašnjenju ističe šljedeće:

Žalbeni navodi žalitelja su paušalni, bez bilo kakvih dokaza kojima potvrđuje činjenice iznesene u žalbi. Žalitelj je dostavio dvije fotografije koje na bilo koji način ne potvrđuju niti potkrijepljuju žalbene navode žalitelja, obzirom da na fotografijima nema ni datuma ni vrijeme fotografisanja. Žalitelj u žalbi nije dostavio niti jedan materijalni dokaz na osnvou kojeg bi potkrijepio iznesene žalbene navode. Ugovorni organ je svim potencijalnim ponuđačima koji su preuzeli predmetnu tendersku dokumentaciju poslao dana 12.4.2022.godine zaključak o nastavku postupka u kome je odredio nove rokove za prijem i otvaranje ponuda, te su svi potencijalni ponuđači bili obaviješteni o rokovima za prijem i otvaranje ponuda.

U konkretnom postupku nabavke je očigledno da je jedini interes žalitelja da se onemogući provođenje psotupka predmetne nabavke i da se zloupotrebom Zakona o javnim nabavkama BiH ometa ugovorni organ u izvršavanju svojih planiranih aktivnosti, odnosno vrši se opstrukcija postupka nabvke. Ugovorni organ ističe da u skladu s članom 3. Zakona o javnim nabavkama postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema ponuđačima ponaša jednako i nedskriminirajuće, na način da se osigura pravična i aktivna konkurencija, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetnom nabavke i njegovom svrhom.

Dana 20.5.2022.godine žalitelj je dostavio dopunu priložene dokumentacije broj: 28-05/22 koja se sastoji od kopije pisane izjave lica Radivoje Spasojević i dvije fotografije.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, filijala Banja Luka je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće moglo pristupiti njenom rješavanju, a odnose se na dopuštenost i blagovremenost žalbe kao i činjenicu da li je žalba izjavljena od strane ovlaštene osobe u smislu odredbe člana 109. Zakona o javnim nabavkama, kao i na pretpostavke propisane čl. 105. i 108. stav (3) istog Zakona.

U postupku pravne zaštite, postupajući u granicama zahtjeva iz žalbe, a pazeći po službenoj dužnosti na postojanje povreda koje su opisane u članu 103. Zakona o javnim nabavkama, nakon što je utvrđeno postojanje pravnih pretpostavki, te neophodnih uslova da se može odlučiti o glavnoj stvari na osnovu stanja iz spisa ovog predmeta, uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrđeno je da je žalbu žalitelja potrebno djelomično usvojiti iz sljedećih razloga:

Žalitelj ističe da je dana18.4.2022.godine u jutarnjim satima pokušao na protokol ugovornog organa predati ponudu za nabavku vijčane robe, interni broj 8/22, gdje je tom prilikom onemogućen iz razloga što je neposredno predstavniku žalitelja od strane predstavnika (zaposlenika) ugovornog organa, na licu mjesta, onemogućen ulazak na protokol, zatim da mu je od strane predstavnika ugovornog organa saopćeno da predaju ponude je moguće izvršiti putem pošte. Žalitelj također ističe da za predmetnu nabavku nije sačinjena ispravka obavještenja o nabavci u dijelu kojim se određuje novi rok za otvaranje ponuda na dan 18.4.2022.godine, te da je to urađeno od strane ugovornog organa na osnovu njegovog zaključka. Iz tih razloga, žalitelj smatra da je ugovorni organ povrijedio čl. 35., 102. i 107. Zakona o javnim nabavkama, a u vezi s čl. 52. do 57a Zakona o upravnom postupku.

Ocjenjujući osnovanost ovog žalbenog navoda izvršen je uvid u sadržaj tačke 9.1 Tenderske dokumentacije, broj: 9755/22 od 15.3.2022.godine, na osnovu koje je definiran način dostavljanja ponude. U vezi toga, odredbom člana 11. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisano je da se ponuda dostavlja u zatvorenoj koverti na adresu ugovornog organa navedenu u tenderskoj dokumentaciji. Uvidom u sadržaj Obavještenje o nabavci broj: 1276-7-1-151-3-198/22 od dana 10.3.2022.godine, utvrđeno je da je rok za prijem ponuda određen na dan 25.3.2022. u 11:00 sati. Na osnovu sadržaja zaključka

o nastavku postupka, broj: 13030/22 od 12.4.2022.godine, koji je donesen od strane ugovornog organa, utvrđeno je da je ugovorni organ odredio nove rokove za dostavu ponuda do 18.4.2022:godine u 11:00 sati, odnosno otvaranje ponuda 18.4.2022.godine u 12:00 sati. Ugovorni organ je konstatirao da će navedeni novi rokovi biti objavljeni na adresi www.ejn.ba a na osnovu priloženih dokaza iz spisa vidljivo je da je ugovorni organ obavijestio sve potencijalne ponuđače u vezi prednje činjenice na način da im je putem e – maila proslijedio predmetnu obavijest i zaključak. Na sadržaj takve obavijesti, koju je zaprimio i žalitelj, nije izjavljena žalba protiv takve radnje ugovornog organa, odnosno u spisu koje je ovo vrijeće imalo na raspolaganju ne nalazi takav dokaz.

Na osnovu zaprimljene dopune dokumentacije od strane žalitelja, broj: 28-05/22 od dana 20.5.2022.godine, a obzirom da je žalitelj učinio vjerovatnim postojanje povrede postupka koje su istaknute u žalbi, zatraženo je od ugovornog organa aktom, broj: JN2-02-07-1-1045-9/22 dana 26.5.2022.godine, izjašnjenje na zaprimljene podneske i navedene okolnosti, a pored toga od ugovornog organa je zatraženo da dostavi obavijest o tome da li je za predmetnu nabavku učinjena ispravka obavještenja, te u slučaju da jeste da isto dostavi u prilogu svog odgovora. Dana 6.6.2022.godine zaprimljen je odgovor ugovornog organa, broj: 18011 od 2.6.2022.godine, gdje se na osnovu uvida u sadržaj zaprimljene dokumentacije nalazi da se ugovorni organ, konkretno, izjasnio u vezi traženog, naročito na okolnosti date izjave lica Radivoje Spasojević od 18.4.2022.godine - predstavnika žalitelja, osim da istu izjavu osporava u njenom sadržaju, niti se izjasnio o okolnostima vezanim za ispravku obavještenja o predmetnoj nabavci, pogledu određivanja novih rokova za prijem ponuda, između ostalog.

Ovo vijeće nalazi da na osnovu priloženih dokaza iz spisa predmeta ugovorni organ nije u potpunosti osporio navedene povrede postupka koje je žalitelj u žalbi učinio vjerovatnim. Naime, kako je ugovorni organ propustio ponuditi obrazloženje s konkretnim dokazima, na osnovu kojih se mogu utvrditi činjenice i okolnosti koje izvan svake sumnje upućuju na zaključak da žalitelj ničim nije bio spriječen ili onemogućen da dana 18.4.2022.godine preda ponudu, direktno, kod ugovornog organa, putem službe protokola na način propisan tenderskom dokumentacijom ugovornog organa, između ostalog, zatim da dokaže da je za predmetnu nabavku sačinio ispravku obavještenja u vezi određivanja novih rokova za prijem ponuda, koju je potom objavio putem informacionog sistema nadležnog organa za javne nabavke, vijeće nalazi da je žalba žalitelja iz tih razloga djelomično osnovana.

Iz sadržaja žalbenog zahtjeva ovo vijeće nalazi da je žalitelj učinio vjerovatnim, u ovom postupku pravne zaštite, povredu postupka od strane ugovornog organa na gore opisan način, koje su istaknute u žalbi u dijelu nemogućnosti predaje ponude direktno kod ugovornog organa, te propust u vidu ispravke obavještenja o nabavci u relevantnom dijelu, u smislu odredbe člana 102. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, radi čega se ovaj žalba usvaja kao djelomično osnovana. Suprotno žalbenom zahtjevu, vijeće ne osporava izjašnjenje ugovornog organa vezano za datu izjavu lica pisane izjave lica Radivoje Spasojević i dvije fotografije, međutim kako je ugovorni organ propustio dokazati postojanje činjenica i okolnosti koje mogu osnovano osporiti iznesene prigovore na opisani postupak ugovornog organa koji je usmjeren na štetu žalitelja, dakle u dijelu koji se odnosi na žalbeni prigovor da ugovorni organ nije omogućio žalitelju predaju ponude direktno i putem službe protokola kod ugovornog organa na dan

18.4.2022.godine, zatim da je propustio dokazati da je sačinio i objavio na propoisan način ispravku obavještenja u vezi određivanja novih rokova za prijem ponuda, vijeće je odlučilo da izjašnjenje ugovornog organa u tom dijelu ne prihvata.

Posljedično tome, ugovorni organ će u ponovljenom postupku cjeniti stavove ovog vijeća iznesenim u postupku pravne zaštite i datim u obrazloženju ovog rješenja, zatim otkloniti uočene nodostatke i povrede postupka, i na osnovu provedenih radnji i postupka pravilno i potpuno utvrditi činjenično stanje na koje će pravilno primijeniti materijalni propis, te postupak javne nabavke dovesti do kraja. U vezi prednjeg, ugovorni organ će poduzeti radnju ispravke obavještenja za predmetnu nabavku u osporenom dijelu, koja će sadržavati nove informacije u vezi roka za prijem ponuda i roka za otvaranje ponuda. Ugovorni organ će, također, u nastavku postupka obratiti pažnju na potrebu sačinjavanja izmjena i dopuna tenderske dokumentacije u relevantnom dijelu i skladu s članom 53. Zakona o javnim nabavkama.

Budući da je žalba djelomično usvojena kao osnovana, i da je žalitelj postavio zahtjev za povrat troškova na ime naknade uplaćene za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM, povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u tom iznosu izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Pouka o pravnom lijeku: Ovo rješenje je konačno i izvršno. 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

Dragan Bilić

Dostavljeno:
1. žalitelju
2. ugovornom organu
3. u spis predmeta

