BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1928-8/22
Mostar, 28.07.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 05.07.2022. godine ponuđača Euro inspekt d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na nepavilnosti u ponudi ponuđača ZU Zavod za javno zdravstvo USK Bihać uočene na javnom otvaranju ponuda, u postupku javne nabavke – *Kontrola zdravstvene ispravnosti vode za piće,* ugovornog organa JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Sanski Most, 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 ad hoc Vijeća IVa održanoj 28.07.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. **Odbija** se žalba kao neosnovana.
2. **Odbija se** zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Sanski Most (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo postupak javne nabavke Konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda – *Kontrola zdravstvene ispravnosti vode za piće*, za koji je Obavještenje o nabavci broj 925-7-2-48-3-9/22 objavljeno je na Portalu javnih nabavki dana 22.06.2022. godine. Na nepavilnosti u ponudi ponuđača ZU Zavod za javno zdravstvo USK Bihać uočene na javnom otvaranju ponuda, ponuđač Euro inspekt d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 13.07.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršena je dana 22.07.2022. godine

Žalitelj u žalbi navodi:

Ponuđač Euro Inspekt d.o.o. Sarajevo, u navedenom postupku javne nabavke „Kontrola zdravstvene ispravnosti vode za piće" evidencijski broj nabavke JN-02-01-60/22 od 22.06.2022.godine, broj obavijesti o nabavci sa portala javnih nabavki br.925-7-2-48-3-9/22 je na javnom otvaranju ponuda u prostorijama JKP" Vodovod i kanalizacija" doo Sanski Most od 04.07.2022.godine uočio nepravilnost kod konkurentske ponude od strane ZU Zavod za javno zdravstvo USK-a Bihać.

Tenderskom dokumentacijom u tački 19 kriteriji za dodjelu ugovora je ekonomski najpovoljnija ponuda, a podkriterij su cijena i rok plaćanja.

ZU Zavod za javno zdravstvo USK-a Bihać je u svojoj ponudi naveo rok plaćanja od 90 dana koji nije u sladu sa Zakonom o finansijskom poslovanju .

Član 11. Zakona o finansijskom poslovanju kaže:

stav 1. Ugovorom između poduzetnika može se ugovoriti rok izvršenja novčane obaveze do 60 dana.

Stav 2. Izuzetno od stava 1. Ovog člana može se ugovoriti u pisanom obliku i duži rok izvršenja novčane obaveze, a koji ni u kojem slučaju ne može biti duži od 360 dana, pod uvjetom da je dužnik novčane obaveze izdao povjeriocu sredstvo osiguranja koje ima snagu izvršne isprave.

Stav 3. Sredstva osiguranja koja imaju snagu izvršne isprave iz stava 2. Ovog člana su bankarska garancija koja sadrži klauzule"neopoziva", „bezuvjetna", „naplativa na prvi poziv bez prigovora", kao i avalirane mjenice kod banke.

Shodno gore navedenom molimo da nam se dodjeli Ugovor o „Kontrola zdravstvene ispravnosti vode za piće" u suprotnom ćemo biti primorani da se obratimo Uredu za žalbe.

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

Dana 04.07.2022. godine Komisija za javne nabavke, imenovana Rješenjem direktora, broj: JN-02-01- 60/22 od 30.60.2022. godine je održala sastanak odnosno javno otvaranje ponuda za nabavku usluga- kontrola zdravstvene ispravnosti vode za piće. Na javnom otvaranju ponuda prisutan je bio ovlašteni predstavnik Žalitelja.

Obavještenjem o nabavci, broj 925-7-2-48-3-9/22 od 22.06.2022. godine i tačkom 19. tenderske dokumentacije navedeno je da je kriterij za dodjelu ugovora „ekonomski najpovoljnija ponuda" i da su kao podkriteriji navedeni cijena i rok plaćanja.

Ugovorni organ prvenstveno smatra da je žalba, uzimajući u obzir fazu postupka, preuranjena jer se Žalitelj ne žali na Zapisnik o otvaranju ponuda kako je to propisano članom 101. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama BiH već na rok plaćanja od 90 dana koji je ponudio drugi konkurentski ponuđač smatrajući da rok plaćanja nije u skladu sa Zakonom o finansijskom poslovanju F BiH („Službene novine F BiH, broj 48/16).

U članu 2. Zakona o finansijskom poslovanju, u kojem se definišu pojedini pojmovi, pojašnjeno je da se pod pojmom „poduzetnik" smatra pravno lice koje samostalno obavlja djelatnost proizvodnje i prodaje proizvoda i vrši usluge na tržištu radi sticanja dobiti u skladu sa propisom o privrednim društvima i fizičko lice koje samostalno obavlja privrednu djelatnost u skladu sa propisom o obrtu i srodnim djelatnostima, dok se pod pojmom "subjekti javnog prava" smatraju ugovorni organi i sektorski ugovorni organi uređeni u skladu sa propisom o javnim nabavkama, osim privrednih društava koja odgovaraju definiciji poduzetnika.

Dakle, zakonom definisani maksimalni rokovi plaćanja se odnose na ugovore između poduzetnika i subjekta javnog prava koji su definisani u članu 2. Zakona o finansijskom poslovanju.

Dodatno, u članu 10. stav (1) propisano je da se odredbe čl. od 10. do 16. ovog zakona odnose na poslovne transakcije između poduzetnika i između poduzetnika i subjekata javnog prava, kao i na komercijalne transakcije između glavnih izvođača i njihovih dobavljača i kooperanata nastale na osnovu projektiranja i izvođenja javnih radova, kao i izvođenja građevinskih radova, dok je u stavu (2) istog člana zakona propisano da se odredbe ovog zakona ne odnose na promet ostvaren sa potrošačima u maloprodaji, kao i na obaveze koje su predmet stečajnog postupka, uključujući i obaveze na osnovu restrukturiranja duga radi povećanja profitabilnosti i troškovne efikasnosti subjekata.

U članu 12. stav (1) i (2) Zakona o finansijskom poslovanju propisano je:

(1) Ugovorom između poduzetnika i subjekata javnog prava u kojem je subjekt javnog prava dužnik novčane obaveze može se ugovoriti rok izvršenja novčane obaveze do 60 dana.

(2) Izuzetno od stava (1) ovog člana, može se ugovoriti i duži rok izvršenja novčane obaveze, ali ne duži od 90 dana.

U članu 16. Zakonom o finansijskom poslovanju propisano je u kojim slučajevima su određene ugovorne odredbe koje nisu definisane na propisani način (u smislu rokova plaćanja) smatraju ništavnim. Između ostalog, u stavu (3) člana 16. je propisano da se ništavnom smatra ona odredba ugovora između poduzetnika, kao i ugovora između poduzetnika i subjekta javnog prava u kojem je poduzetnik dužnik novčane obaveze iz odredbe člana 11. st. (2) i (3) ovog zakona, kojom je ugovoren rok izvršenja novčane obaveze duži od 360 dana i odredba ugovora između

poduzetnika i subjekta javnog prava u kojem je subjekt javnog prava dužnik novčane obaveze, kojom je ugovoren rok izvršenja novčane obaveze duži od 90 dana.

S obzirom na naprijed navedeno smatramo da je ponuda ponuđača ZU Zavod za javno zdravstvo USK pripremljena i dostavljena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH i podzakonskim aktima, kao i u skladu sa Zakonom o fmansijskom poslovanju F BiH, te predlaže Uredu za razmatranje žalbi da žalbu odbije kao neosnovanu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1928-4/22 od 19.07.2022. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (2) i (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1928-5/22 od 19.07.2022. godine dostavio ponuđaču ZU Zavod za javno zdravstvo USK kopiju žalbe i izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Navedeni ponuđač nije dostavio odgovor na žalbu i izjašnjenje ugovornog organa.

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 navodi da je na javnom otvaranju ponuda u prostorijama ugovornog organa uočio nepravilnosti kod konkurentske ponude ponuđača ZU Zavod za javno zdravstvo USK-a Bihać, ističući da je u naveo rok plaćanja od 90 dana, suprotno Zakonu o finansijskom poslovanju.

S tim u vezi, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdio da je ugovorni organ objavio tendersku dokumentaciju na portalu javnih nabavki 22.06.2022. godine, pod brojem Obavještenja o nabavci: 925-7-2-48-3-9/22, u kojem je navedeno da je rok za prijem ponuda 04.07.2022. godine do 12:00 sati, a datum otvaranja ponuda 04.07.2022. godine u 12:15 sati.

Daljnjim uvidom u dostavljenu dokumentaciju, utvrđeno je da je ugovorni organ sačinio Zapisnik o otvaranju ponuda, u kojem je konstatirano datum i mjesto otvaranja ponuda 04.07.2022. godine, Sanski Most, imena članova komisije za javno otvaranje ponuda, predstavnici ponuđača prisutni prilikom otvaranja ponuda: Sanjin Hadžibulić, predstavnik Euro inspekt d.o.o. po punomoći, spisak blagovremeno pristiglih ponuda: ZU Zavod za javno zdravstvo d.o.o. Bihać 04.07.2022. godine u 08,35 sati i Euro inspekt d.o.o. Sarajevo 04.07.2022. godine u 09,50 sati i

sažetak ponuda primljenih u roku (ako je kriterij za dodjelu ugovora ekonomski najpovoljnija ponuda):

1.ZU Zavod za javno zdravstvo USK Bihać, Omotnica sa ponudom ispravno zatvorena DA, Podkriterij koji se vrednuje unutar kriterija ekonomski najpovoljnija ponuda: 1.cijena 9.075,00 KM, 2. rok plaćanja 90 dana

2.Euro inspekt d.o.o. Sarajevo, Omotnica sa ponudom ispravno zatvorena DA, Podkriterij koji se vrednuje unutar kriterija ekonomski najpovoljnija ponuda: 1.cijena 9.975,00 KM, 2. rok plaćanja 60 dana

Žalitelj je izjavio žalbu 05.07.2022. godine navodeći da je na javnom otvaranju ponuda uočio nepravilnosti u ponudi ponuđača ZU Zavod za javno zdravstvo USK Bihać, a ugovorni organ donio 06.07.2022. godine Zaključak o obustavi postupka zbog uložene žalbe na ponudu ponuđača ZU Zavod za javno zdravstvo USK Bihać.

U vezi sa utvrđenim, ovaj organ ističe da je Zakonom o javnim nabavkama propisano.

Član 63. (1) Ponude se otvaraju na javnom otvaranju ponuda, neposredno nakon isteka roka za prijem ponuda. Ponude primljene nakon isteka roka određenog za prijem ponuda neotvorene se vraćaju ponuđačima.

(2) Ponude se otvaraju na sjednici komisije za nabavke na dan i vrijeme koji su navedeni u tenderskoj dokumentaciji. Svi ponuđači koji su na vrijeme dostavili ponude ili njihovi ovlašteni predstavnici, kao i sva druga zainteresirana lica imaju pravo prisustvovati postupku otvaranja ponuda. Izmjena krajnjeg roka za prijem ponuda uticat će na promjenu datuma otvaranja ponuda.

(3) Koverte otvara predsjedavajući komisije za nabavke na otvorenoj sjednici ili drugi član komisije, bez obzira na to da li sastanku prisustvuju ponuđači ili njihovi ovlašteni predstavnici.

(4) Prilikom otvaranja ponuda prisutnim ponuđačima se saopćava : a) naziv ponuđača; b) ukupna cijena navedena u ponudi; c) popust naveden u ponudi koji mora biti posebno iskazan; ako popust nije posebno iskazan, smatra se da nije ni ponuđen; d) potkriteriji koji se vrednuju u okviru kriterija ekonomski najpovoljnije ponude.

(5) Rezultati postupka javnog otvaranja ponuda unose se u zapisnik koji obavezno sadrži sve elemente iz stava (4) ovog člana. Formu zapisnika propisuje Agencija podzakonskim aktom.

Članom 101. stav (1) Zakona o javnim nabavkama propisano je da se žalba može izjaviti:

c) najkasnije 10 dana po prijemu zapisnika o otvaranju ponuda, **u odnosu na radnje, postupanje, nečinjenja ili propuštanja u postupku otvaranja ponuda;**

d) najkasnije 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabavke **u odnosu na postupak pregleda i ocjene sposobnosti, te postupak pregleda, ocjene i izbora najpovoljnijeg ponuđača;**

Članom 101. stav (5) ZJN propisano je da u postupcima male vrijednosti iz člana 88. stav (1) ovog zakona (konkurentski zahtjev za dostavu ponuda) žalba se ulaže u roku od 5 dana od dana zaprimanja odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

Imajući u vidu fazu u kojoj se nalazi predmetni postupak javne nabavke, odnosno da je izvršeno javno otvaranje ponuda u vrijeme naznačeno u tenderskoj dokumentaciji i obavještenju o nabavci, a da nije izvršen pregled i ocjena ponuda, niti je donesena odluka kojom je odlučeno o ishodu postupka, a s obzirom da se u ovoj fazi žalitelj žali na ponudu drugog učesnika u postupku, ovaj organ cijeni da žalba nije izjavljena u skladu sa članom 101. stav (1) tačke c) i d) Zakona o javnim nabavkama.

Naime u ovoj fazi žalitelj se može žaliti zbog uočenih nepravilnosti prilikom otvaranja ponuda, odnosno na radnje, postupanje, nečinjenja ili propuštanja u postupku otvaranja ponuda, kako to i propisuje član 101. stav (1) tačka c) Zakona, dok se na ponude može žaliti najkasnije 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabavke u odnosu na postupak pregleda i ocjene sposobnosti, te postupak pregleda, ocjene i izbora najpovoljnijeg ponuđača, odnosno u slučaju konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda u roku od 5 dana od dana zaprimanja odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

Kako takva odluka u predmetnom postupku nije donesena, već je samo izvršeno javno otvaranje ponuda gdje je ponuđačima saopćen potkriterij koji se vrednuje u okviru kriterija ekonomski najpovoljnije ponude, odnosno u konkretnom slučaju cijena i rok plaćanja, što je konstatirano i u Zapisniku o otvaranju ponuda, a žalitelj predmetnom žalbom ne osporava povrede prilikom otvaranja ponuda, već ponudu drugog ponuđača, ovaj organ takve navode cijeni neblagovremenim, odnosno preuranjenim u ovoj fazi postupka, na što ispravno ukazuje i ugovorni organ u Izjašnjenju na žalbu, kojeg je ovaj organ dostavio žalitelju aktom broj JN2-03-07-1-1928-4/22 od 19.07.2022. godine, zajedno sa pozivom za plaćanje naknade za pokretanje žalbenog postupka. Stoga ovaj organ ističe da žalba nije izjavljena u skladu sa članom 101. stav (1) tačke c) i d) i 101. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, te se s tim u vezi i na osnovu svega prethodno navedenog ista odbija.

S obzirom da odbija žalbu, ovaj organ odbija i zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM 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

mr.sci. Amar Hadžiomerović

Dostavljeno:

-Euro inspekt d.o.o. Sarajevo

-JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Sanski Most

-ZU Zavod za javno zdravstvo USK, Bihać

-evidencija

-a/a