30-12-2022

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

Број: ЈН2-02-07-1-3383-7/22
Бања Лука, 22.12.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука рјешавајући по жалби понуђача: „Електрообнова“ д.о.о. Бањалука, путем пуномоћника Дарије Мирнић-Мајсторовић, адвоката из Бањалуке, без броја од 30.11.2022. године изјављеној на поступање у избору најповољнијег понуђача и додјелу уговора у поступку јавне набавке, број 15-404-537/22, уговорног органа град Бањалука у поступку јавне набавке монтажа и демонтажа новогодишњих украса, који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда, на основу члана 111. ст. (1) тачка б) и ст. (10) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" бр. 39/14 и 59/22) и члана 210. ст. (1) и (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ“, бр. 29/02, 12/04, 88/07, 41/13 и 53/16), на сједници Вијећа одржаној дана 22.12.2022. године, д о н и ј е л а ј е

З А К Љ У Ч А К

1. Одбацује се жалба жалиоца „Електрообнова“ д.о.о. Бањалука без броја од 30.11.2022. године изјављена путем пуномоћника Дарије Мирнић-Мајсторовић, адвоката из Бањалуке на поступање у избору најповољнијег понуђача и додјелу уговора у поступку јавне набавке, број 15-404-537/22, уговорног органа град Бањалука у поступку јавне набавке монтажа и демонтажа новогодишњих украса, као недопуштена.

2. Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ извршиће се на основу посебног рјешења овог органа..

3. Одбија се захтјев за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику.

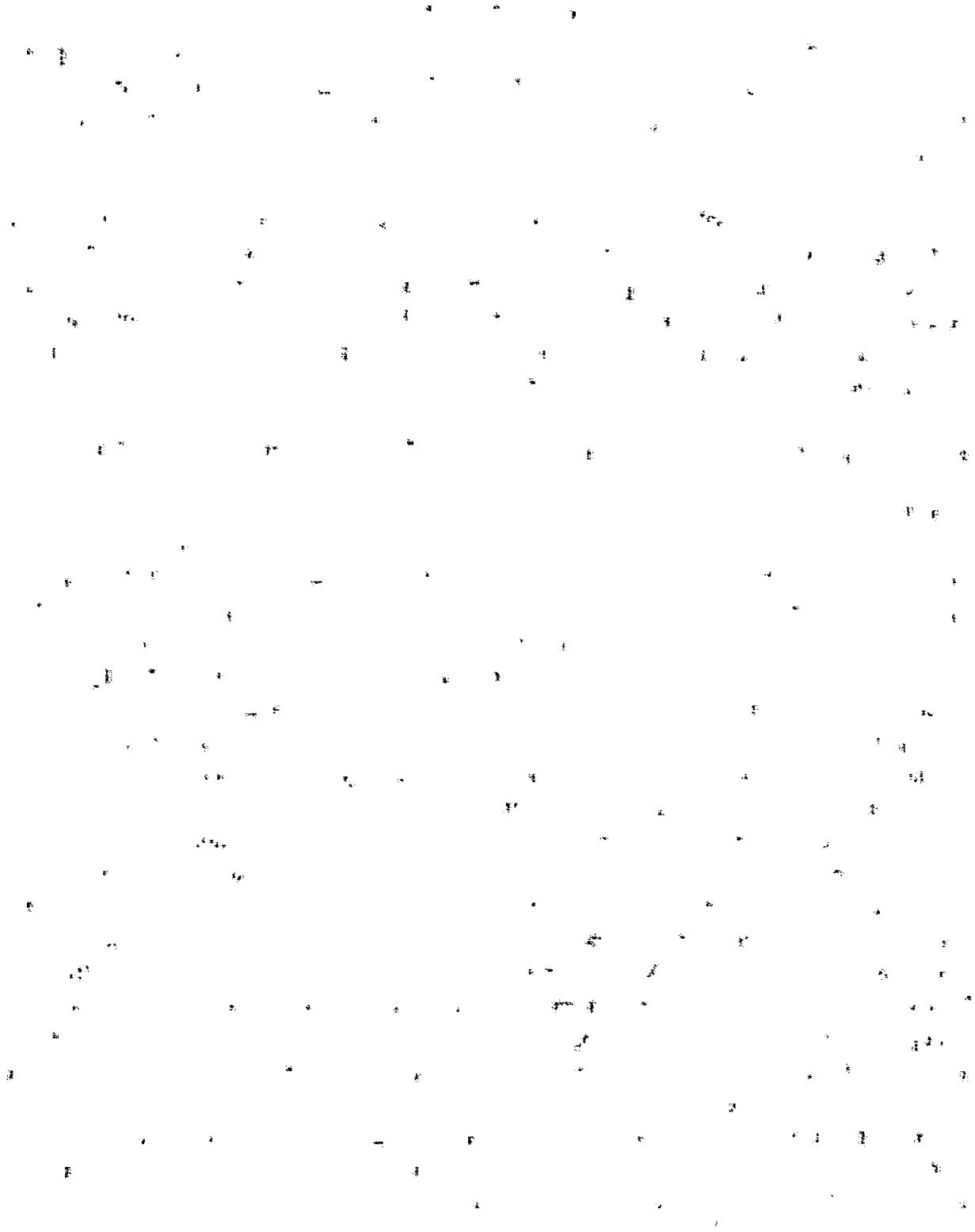
О б р а з л о ж е њ е

Дана 10.11.2022. године уговорни орган град Бањалука (у даљем тексту: уговорни орган) објавио је обавјештење о набавци број 320-7-2-554-3-410/22 у поступку јавне набавке монтажа и демонтажа новогодишњих украса, који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда.

Понуђач „Електрообнова“ д.о.о. Бањалука (у даљем тексту: жалилац), изјавио је жалбу, поступање у избору најповољнијег понуђача и додјелу уговора у поступку јавне набавке, број 15-404-537/22, коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу на поступање. Предметна жалба је код овог органа запримљена дана 7.12.2022. године, а комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 13.12.2022. године.

Жалилац изјављује жалбу због кршења одредаба чл. 70. и 98. Закона о јавним набавкама.

Жалилац у жалби наводи:
Дана 22.11.2022. извршено је отварање понуда и сачињен Записник са отварања понуда у јавној набавци број 15-404-537/22 „Монтажа и демонтажа новогодишњих украса". Пристигле су двије понуде од којих је једна понуда жалитеља што је уредно констатовано.
Одредбом члана 70. ЗЈН БиХ јасно је прописано да Уговорни орган доноси одлуку о избору најповољнијег понуђача или одлуку о поништењу поступка набавке у року који је одређен у тендерској документацији као рок важења понуде, а најкасније у року од седам дана од дана истека важења понуде, односно у продуженом периоду рока важења понуда, у складу с чланом 60. став (2) овог закона. Наведене одлуке достављају се кандидатима/ понуђачима у року од три дана, а најкасније у року од седам дана од дана доношења одлуке, и то: електронским средством или путем поште или непосредно. Поред наведеног одлуке Уговорни орган треба да објављује на својој интернетској страни, и то истовремено с упућивањем одлука понуђачима који су учествовали у поступку јавне набавке. До дана сачињавања ове жалбе одлуке нису објављене или достављене на адресу жалитеља.
Одредбом члана 98. ЗЈН БиХ јасно је дефинисан период забране закључења Уговора. Наведеном одредбом јасно је дефинисано да Уговорни орган не може потписати уговор о јавној набавци у року 15 дана од дана када су понуђачи обавијештени о избору најповољнијег понуђача. До дана сачињавања ове жалбе жалитељ није обавјестио у вези потписа Уговора и није га ни смио закључити. Међутим, прије свих горе наведених радњи, а самим тим и прије закључења уговора из јавне набавке, изабрани понуђач је започео радове или припремне радове на монтажи и демонтажи новогодишњих украса у строгом центру града у ул.Веселина Маслеше одн. Господској улици.



Доказ: Фотографије у прилогу и изјаве свједока (које ће бити достављене у случају даљег поступка)

Уколико је Уговорни орган поступао у складу са горе наведеним одредбама ЗЈН БиХ онда није могао закључити Уговор до дана изјављивања ове жалбе односно у року краћем од 5 дана од дана отварања понуда. Осим тога уговор из јавне набавке није могао бити закључен прије доношења одлуке о избору најповољнијег извођача. Самим тим што уговор није могао бити закључен ни послови - услуге из јавне набавке због које је набавка и објављена нису смјели бити започети јер облигациони однос из јавне набавке настаје закључењем уговора о јавној набавци јер је у питању формални правни посао у складу са одредбом члана 69. Закона о облигационим односима (Објављен у "Службеном листу СФРЈ", бр. 29/78, 39/85, 45/89, 57/89, "Службеном гласнику РС", бр. 17/93, 3/96, 74/04). У складу са одредбом члана 70. Закона о облигационим односима недостатак форме у оваквом уговарању доводи до тога уговор који се примјењује на овакав начин нема правно дејство. Имајући у виду да је прекршена одредба ЗЈН БиХ која се односи на формалност поступка јавна набавка и уговор из јавне набавке постају ништави. Због свега наведеног, жалилац предлаже да Уговорни орган обустави поступак по пријему жалбе и обустави незакониту примјену уговора из јавне набавке, те усвојивши наводе жалбе поништи јавну набавку и објави нови тендерски документ или у року од пет дана од датума запримања, жалбу прослиједити Уреду за разматрање жалби, са својим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом у вези с поступком против којег је изјављена жалба. У случају одлучивања од стране Уреда за разматрање жалби жалилац предлаже да Уред за разматрање жалби утврдити благовременост, допуштеност и да ли је жалба изјављена од овлаштеног лица, стави ван снаге Одлуку о избору најповољнијег понуђача у поступку јавне набавке.

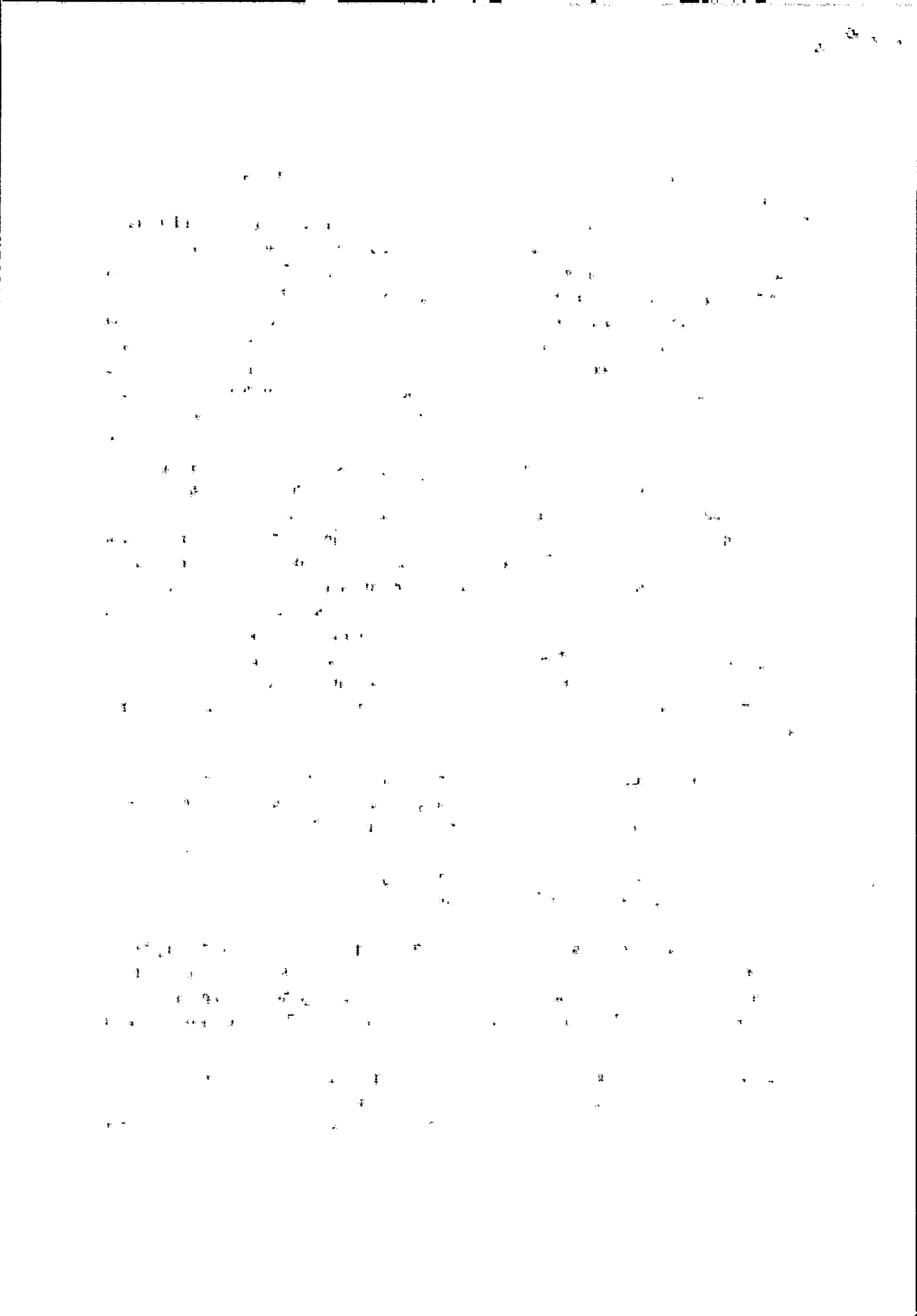
Поред свега наведеног жалилац тражи да му се надокнаде сви трошкови настали у жалбеном поступку укључујући и повратак уплаћене накнаде и таксе за покретање жалбеног поступка као и трошкове за рад адвоката у износу од 1.316,25 КМ.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби, број 15-404-537/22 од 5.12.2022. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована.

Прије него се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене настрани жалиоца, како би се уопште приступило њеном рјешавању, а односе се на условљене претпоставке у складу са чл. 109. и 111. Закона о јавним набавкама и чланом 227. Закона о управном поступку.

Полазећи од провјере процесних претпоставки,а у односу на садржај изјављене жалбе, сагледавши цјелокупно стање ствари, евидентно је сљедеће:

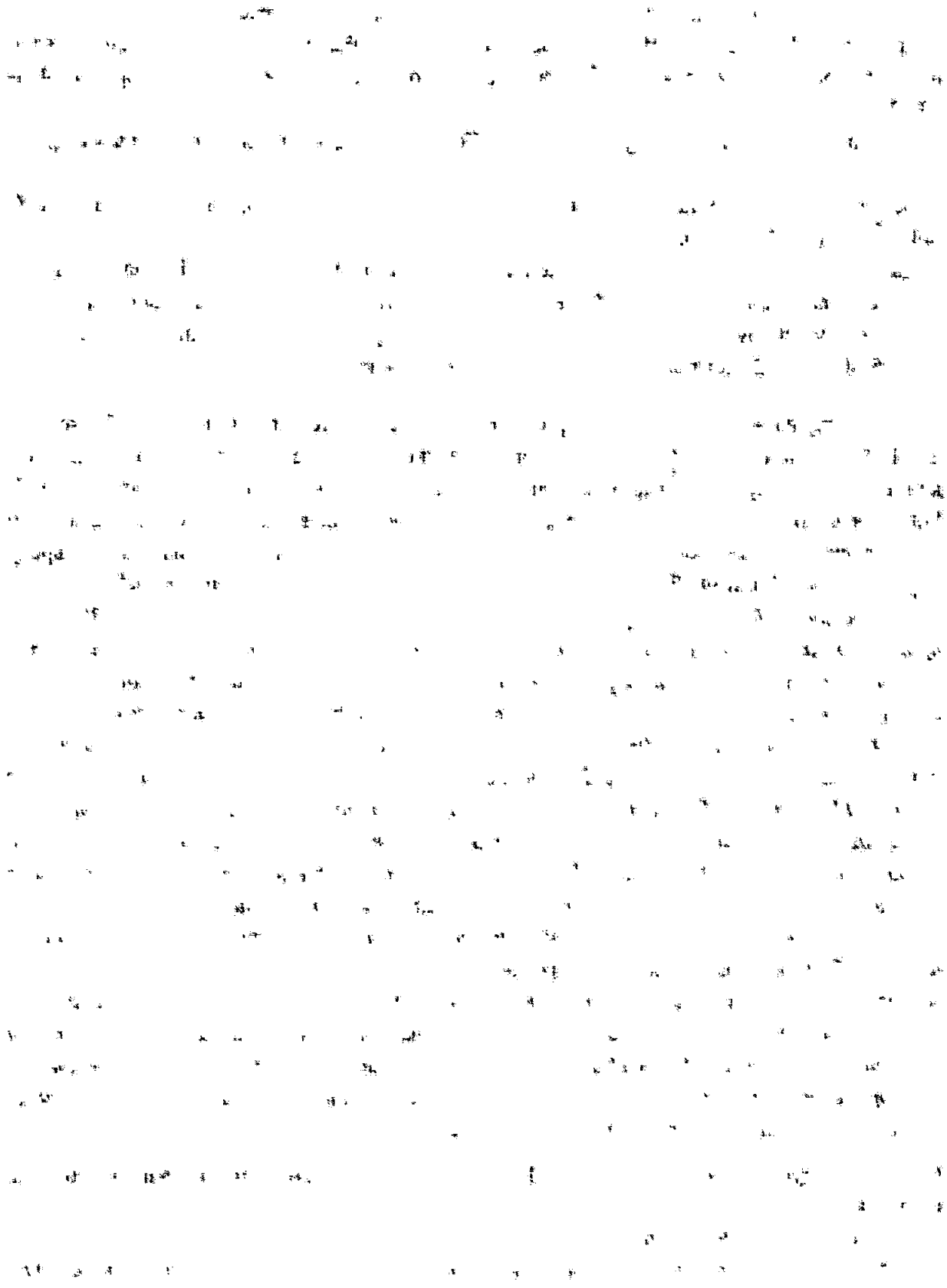
- да је Одлуком Градоначелника, број 11-Г-5231/22 од 08.11.2022. године покренут



поступак јавне набавке „Монтажа и демонтажа новогодишњих украса“,
- да је дана 10.11.2022. године на порталу јавних набавки објављено Обавјештење о набавци број 320-7-2-554-3-410/22, заједно са Конкурентскинм захтјевом број 15-404-537/22,
- да је дана 22.11.2022.године у 11:40 часова Комисија за јавне набавке извршила отварање понуда,
- да су понуде доставили понуђачи „Електрообнова“ д.о.о. Бањалука и „АВС Solutions“д.о.о. Бањалука,
- да је дана 30.11.2022.године понуђач „Електрообнова“ д.о.о. Бањалука путем пуномоћника Дарије Мирнић-Мајсторовић, адвоката из Бањалуке, изјавио жалбу на поступање у избору најповољнијег понуђача и додјелу уговора у поступку јавне набавке, број 15-404-537/22, монтажа и демонтажа новогодишњих украса.

У изјашњењу на наводе жалбе уговорни орган истиче да је Комисија за јавне набавке дана 22.11.2022.године у 11:40 чадова извршила јавно отварање понуда, и том приликом констатовала да су пристигле понуде понуђача „Електрообнова“ д.о.о. Бањалука и „АВС Solutions“д.о.о. Бањалука, те да Комисија до дана подношења жалбе (30.11.2022.године) није извршила анализу и оцјену понуда. Уговорни орган цијени да није извршио повреду одредаба члана 70. и 98. Закона о јавним набавкама, што образлаже на сљедећи начин: “ *Наиме, чланом 70. Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ, број 39/14), је прописано да уговорни орган доноси одлуку о избору или одлуку о поништењу поступка јавне набавке у року који је одређену тендерској документацији, а најкасније у року од седам дана од истека важења понуде, односно у продуженом периоду рока важења понуда, у складу са чланом 60 став (2) овог закона.Тендерском документацијом као крајњи рок за предају понуда је 22.11.2022. године до 11:00 часова а отварање понудаје истог дана у 11:40 часова.Подносилац жалбе је предао понуду у траженом термину тј. 22.11.2022. године, те је у Анексу 2, Образца за понуду, у тачки 3, навео да понуда важи 60 дана тј. до 22.01.2023. године. Према томе нису основани наводи жалитеља у којима истиче да је прекршен члан 70. ЗЈН-а јер рок важења понуде још није истекао, те ће уговорни орган у року важења понуда донјети одлуку о избору или поништењу поступка јавне. С обзиром да није донесена одлука о избору најповољнијег понуђача није дошло ни до закључење уговора у овом поступку јавне набавке,нити је дошло до обављања послова везаних за ову јавну набавку, па су неосновани и наводи жалитеља да је уговорни орган извршио повреду члана 98. ЗЈН-а. Жалилац није ничим доказао или учинио вјероватним постојање чињеница и разлога који се тичу правног интереса на подношење жалбе, повреда поступка или повреда примјене материјалног права.* “

Овај орган упућује на одредбе члана 101. став (1) и (2) Закона о јавним набавкама, којим је прописано:
„(1) Жалба се може изјавити:
а) најкасније седам дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда у



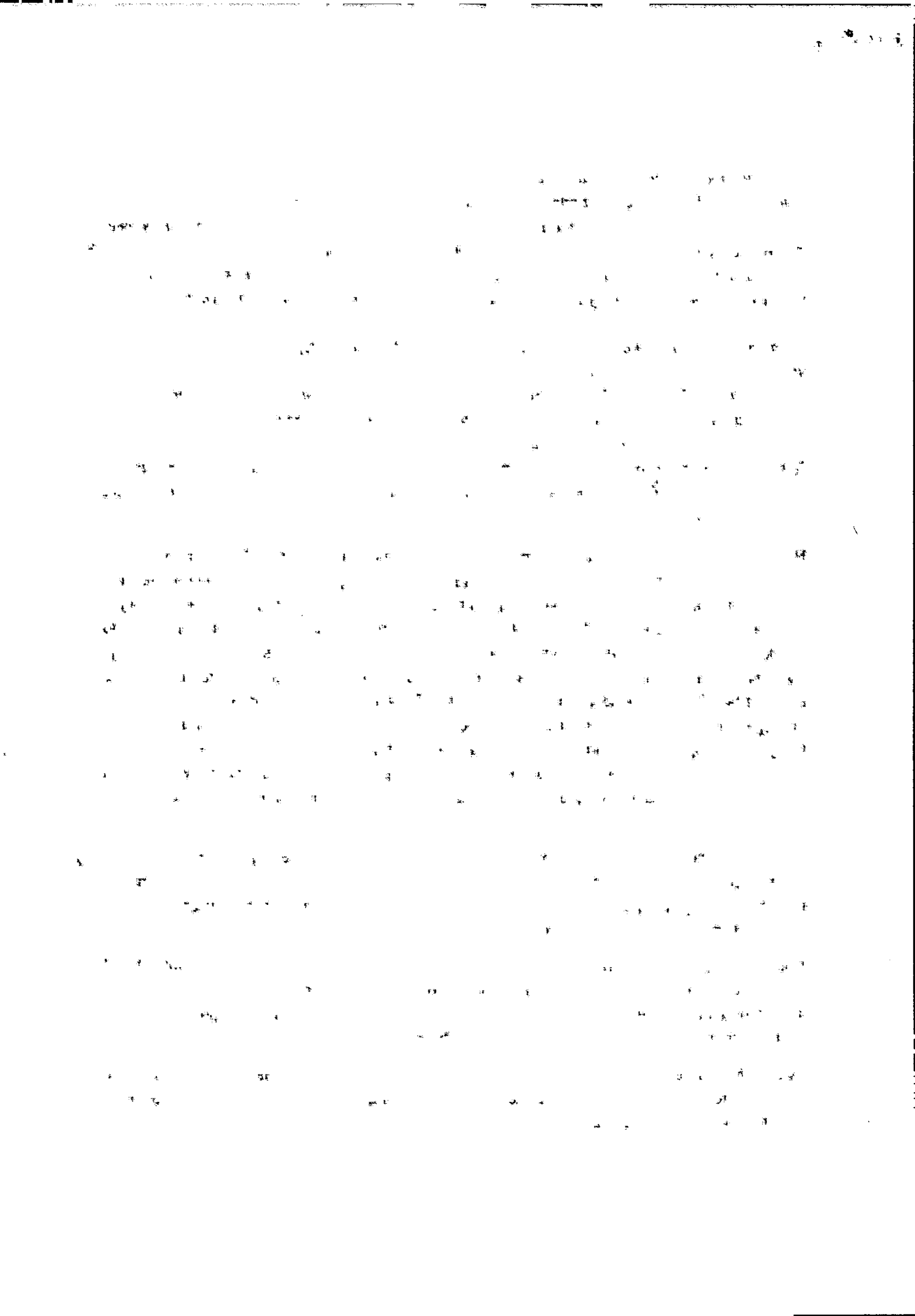
односу на податке из обавјештења;
б) најкасније 10 дана од дана преузимања тендерске документације;
ц) најкасније 10 дана по пријему записника о отварању понуда, у односу на радње, поступње, нечињење или пропуштања у поступку отварања понуда;
д) најкасније 10 дана по пријему одлуке којом се одлучује о појединачном праву из јавне набавке у односу на поступак прегледа и оцјене способности, те поступак прегледа, оцјене и избора најповољнијег понуђача;
е) најкасније 10 дана по истеку рока за доношење одлуке о појединачним правима из јавне набавке из тачке д) овог става.
(2) Жалба се изјављује најкасније 30 дана по сазнању да је уговор закључен без проведеног поступка јавне набавке у супротности с овим законом, а најкасније у року од једне године од дана закључења уговора у том поступку.“
Даље, ставом (5) истог члана прописано је да се *у поступцима набавке мале вриједности из члана 88. став (1) овог закона жалба изјављује у року од пет дана од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача.*

На темељу напријед цитираних одредби овај орган не оспорава могућност понуђача да изјаве жалбу на одлуку о избору најповољнијег понуђача у року од пет (5) дана од од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача, а како је то и прописано напријед цитираном одредбом члана 101. став (5) Закона о јавним набавама и најкасније 10 дана по истеку рока за доношење одлуке о појединачним правима из јавне набавке, како је прописано одредбом члана 101. став (1) тачка е) Закона о јавним набавкама, али како је предметна жалба изјављена на поступање у избору најповољнијег понуђача и додјелу уговора у поступку јавне набавке, и како уговорни орган у предметној набавци није донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача, нити је додијелио уговор у предметној набавци, а како није истекао ни рок за доношење одлуке, обзиром да је рок важења понуда 60 дана од дана достављања понуда, односно до 22.01.2023. године, предметна жалба се цијени преурањеном.

Све предње изнесено стање ствари, назначене околности, утврђене чињенице у поступку, упућују да се ради о квалификацији недостатка такве природе, које одлучно утичу на негативну процјену процесних претпоставки и услова за одлучивање по предметној жалби, а како је изречено у диспозитиву ове одлуке.

Повратуплаћених средстава на име накнаде жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ извршиће се посебним актом, по коначности овог закључка, у складу са чланом 1. став (1) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Будући да је предметна жалба одбијена као недопустива из свих горе наведених разлога, посљедично томе нема основа да се додијеле трошкови правног заступања како то неосновано захтјева жалилац.



Поука о правном лијеку: Ово Рјешење је коначно и извршно. Против овог Рјешења може се тужбом покренути управни спор пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема Рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Томислав Ћужић

Доставити:
1. Жалиоцу,
2. Уговорном органу,
3. У спис предмета.