



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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

20-05-2020

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Број: ЈН2-02-07-1-692-7/20
Бања Лука, 21.05.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Етал БХ д.о.о. Сарајево, бр -- од 10.03.2020.године, заступан по адвокату Јусуфовић Рефику из Тузле, изјављене на Закључак, бр.345-5-1/20 од 02.03.2020.године, уговорног органа, ЈП за комуналну хидротехнику Водовод а.д. Требиње, у поступку јавне набавке „пумпе за воду и софт стартера“, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа, одржаној дана 21.05.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Етал БХ д.о.о. Сарајево бр. --од 10.03.2020.године, изјављена на Закључак бр. 345-5-1/20 од 02.03.2020. године, уговорног органа, ЈП за комуналну хидротехнику Водовод а.д. Требиње, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Закључак**, бр. 345-5-1/20 од 02.03.2020.године, предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за поврат накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.
4. Усваја се захтјев жалиоца, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Службене новине ФБиХ“ бр. 22/04 и 24/04) у износу од 280,80 КМ, док се за остали дио захтјев одбија као неоснован.
5. Налаже се уговорном органу, да жалиоцу, накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Службене новине ФБиХ“ бр. 22/04 24/04) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

ОБРАЗЛОЖЕЊЕ

Уговорни орган, ЈП за комуналну хидротехнику Водовод а.д. Требиње(у даљем тексту Уговорни орган) је путем Обавјештења на сајту јавних набавки, бр. 289-7-1-3-3/20 од 14.02.2020.г.у конкурентском захтјеву јавних набавки „пумпе за воду и софт стартера“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу незадовољан истим.

У жалби жалиоца се истиче:

У образложењу побијане одлуке уговорни орган наводи да је жалбу жалитеља запримио дана 28.02.2020.године, а да је крањи рок за изјављивање жалбе најкасније седам дана прије истека рока за подношења захтјева за учешће или понуда.

Овакво становиште уговорног органа је неправилно и представља погрешну примјену Закона о јавним набавкама.

Наиме, одредбом става (1) члана 101. Закона о јавним набавкама јасно су прописана 5 разлога и основа због којих се може изјавити жалба. То је 5 различитих ситуација са 5 различитих момената почетка жалбеног рока.

Лице које сматра да у тендерској документацији постоје незаконитости своју жалбу изјављује темељем тачке б) става (1) те законске одредбе. У том случају се жалитељу који примједбују на основу незаконитог садржаја тендерске документације оставља рок од 10 дана од дана преузимања тендерске документације.

Оно на што се неправилно позива уговорни орган приликом доношења побијаног закључка јесте рок за доставу и отварање понуде. Међутим, тај рок не искључује право жалитеља да се жали на тендерску документацију на онај начин како је то прописано Законом. Нигдје у члану 101. Закона о јавним набавкама, а нити у било којој другој одредби тог закона, није наведено да се рок од 10 дана за изјављивање жалбе по основу неваљане тендерске документације поништава истеком неког другог рока, а како то неправилно цијени уговорни орган.

Обзиром да је жалитељ преузео тендерску документацију дана 21.02.2020.године, а жалбу на тендерску документацију изјавио дана 28.02.2020.године, то произилази да је његова жалба благовремена.

Надаље, доношењем предметног закључка уговорни орган, случајно или не, занемарио је чињеницу да је повод за изјављену жалбу на тендерску документацију заправо кршење одредби ЗЈН БиХ од стране уговорног органа.

Према члану 56. ЗЈН БиХ (Појашњења тендерске документације), став (2) произилази да : „Уговорни орган дужан је одговорити у писаној форми, а одговор с појашњењем доставља свим кандидатима/понуђачима који су откупили тендерску документацију или за које има сазнања да су је преузели на један од начина из члана 55. овог закона, у року од три дана, а најкасније пет дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда. “

Уговорни орган није одговорио на постављена питања путем портала АЈН. Жалитељ је поставио питање 22.02.2020.године у 13:40 сати.

Неодговарањем на постављена питања уговорни орган прекршио је одредбе члана 56. ЗЈН БиХ.

Жалбу на тендерску документацију жалитељ је послао 28.02.2020.године путем маила у И 1:09 сати, а затим и путем Гаха. Уговорни орган потврдио је пријем жалбе (маила) у 12:56 сати, а одговорио је на постављена питања тек након што је путем маила и лакша запримио жалбу, односно у 13:55 сали.

При томе треба нагласити да је уговорни орган дао један непотпун и паушалан одговор на постављена питања. Тек је дана 02.03.2020.године у 9:47 сати уговорни орган дјелимично конкретније одговорио, достављајући захтијеване податке.

Из наведеног се да закључити: уговорни орган и није имао намјеру одговорити, да није стигла поменута жалба одговора не би било, отварање понуда је било заказано за 02.03.2020.године у 11:30 сати, тако да постављени одговор 02.03.2020.године у 9:47 сати није омогућио понуђачима да припреме понуду и исту доставе уговорном органу.

Имајући у виду да је уговорни орган, одбацивши жалбу жалитеља од 28.02.2020.године као неблаговремену, погрешно примјенио Закон о јавним набавкама, то жалитељ предлаже да се ова жалба усвоји и стави ван снаге побијани закључак, те затим узме у разматрање и усвоји његова жалба од 28.02.2020.године.

Жалитељ потражује накнаду трошкова поступка у виду накнаде трошкова заступања по пуномоћнику и таксе на жалбу.

Трошковник :

1. састав жалбе 720,00 КМ
2. ПДВ 122,40 КМ
3. Таксе у вези са поступањем КРЖ-а

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 345-10/20 од 19.03.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-692/20 од 23.03.2020.године.

У Изјашњењу се истиче

Разматрајући жалбу Уговорни орган је утврдио даје жалба неблаговремена, из разлога јер је понуђач „Етал БХ“ д.о.о. Сарајево, дана 28.02.2020. године изјавио жалбу на тендерску документацију, а крајњи рок за изјављивање жалбе је најкасније седам дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда у односу на податке из обавјештења (рок за достављање понуда из обавјештења је 02.03.2020. године до 11:00 часова).

Чланом 101. став (1) тачка а) Закона о јавним набавкама регулисано је „Жалба се може изјавити најкасније седам дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда у односу на податке из обавјештења“.

Чланом 100. став (2) Закона о јавним набавкама регулисано је ако уговорни орган утврди даје жалба неблаговремена, недопуштена или изјављена од неовлашћеног лица, одбаћиће је закључком.

На Закључак Уговорног органа бр. 345-5-1/20 од 02.03.2020. године понуђач „Етал БХ“ д.о.о. Сарајево, заступан по пуномоћнику Рефику Јусуфовићу адвокату из Тузле изјавио је жалбу, у поступку јавне набавке роба путем конкурентског захтјева, набавка пумпе за воду и софт стартера, број тендерског документа: 345-3/20 од 14.02.2020. године, коју је Уговорни орган запримио дана 16.03.2020. године.

У жалби наводе слиједеће: Да су преузели тендерску документацију дана 21.02.2020. године, а жалбу на тендерску документацију изјавили дана 28.02.2020. године.

Наводе даје повод за изјављивање жалбе кршење одредби члана 56. ЗЈН од Уговорног органа (појашњење тендерске документације), да су поставили питање Уговорном органу за појашњење тендерске документације дана 22.02.2020. године у 13:40 сати (субота). Жалбу на тендерску документацију жалитељ је послао 28.02.2020. године путем маила у 11:09, а затим и путем факса. Уговорни орган потврдио је пријем жалбе путем маила у 12:56, а одговорио на постављена питања исти дан у 13:55.сати.

Разматрајући жалбу Уговорни орган је утврдио да је жалба неоснована.

Уговорни орган није прекршио одредбе члана 56. ЗЈН (појашњење тендерске документације). Наиме одредбом члана 56. став (1) ЗЈН регулисано је : „Заинтересовани кандидати/ понуђачи могу, у писаној форми тражити од уговорног органа појашњења тендерске документације благовремено, али најкасније десет дана прије истека рока за подношење захтјева за учеће или понуда“.

Жалитељ је посатвио питања за појашњење тендерске документације дана 22.02.2020. године (субота) у 13:40 сати путем портала АЈН. Уговорни орган је запримио постављена питања 24.02.2020. године (понедељак), јер радно вријеме Уговорног органа је од понедељка до петка од 07:00 часова до 15:00 часова, што је и жалитељу познато. С обзиром даје жалитељ посатвио питања 22.02.2020. године у 13:40 сати, односно у суботу када Уговорни орган не ради, а даје рок за достављање понуда из обавјештења био 02.03.2020. године до 11:00 часова, што значи да жалитељ није благовремено затражио појашњење тендерске документације од Уговорног органа.

Када је жалитељ доставио жалбу путем маила 28.02.2020. године, у петак у 11:09 часова на његова питања Уговорни орган је одговорио исти дан у 13:55 часова. Жалитељ је дана 28.02.2020. године, у петак у 15:10 часова, поново након истека радног времена Уговорног органа поставио друга питања на која је Уговорни орган одговорио у понедељак 02.03.2020. године у 09:47 часова, односно првог радног дана.

Чланом 101. став (1) тачка а) Закона о јавним набавкама регулисано је „Жалба се може изјавити најкасније седам дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда у односу на податке из обавјештења“.

Цијенећи наведено, Уговорни орган предлаже Канцеларији за разматрање жалби да жалбу одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смислу одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка, КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, су дјелимично тачни.

Овај орган, је према првом жалбеном наводу, установио да је уговорни орган приликом одлучивања по жалби начинио повреду закона јер је чланом 101. став (1.) тачка б.) ЗЈН-а („Сл.гласник БиХ“ бр. 39/14) наведено да се жалба може изјавити: „б.) најкасније десет дана од дана преузимања тендерске документације“, што даје могућност жалиоцу да у одређеним околностима може подићи жалбу.

У конкретном случају, уговорни орган не оспорава да је жалилац преузео ТД-у 21.02.2020.године а да је подигао жалбу 28.02.2020.године, што према цитираном члану не прелази дозвољени рок за жалбу.

Дакле, жалилац је имао рок десет дана за подизање жалбе у колико сматра да је ТД-а у супротности са законом, што је и искористио, те да је по том основу уговорни орган морао ући у меритум по рјешавању жалбе. Стога је жалбени навод неоснован а оспорени закључак неутемељен законито.

Други жалбени навод који се односи на постављена питања уговорном органу, овај орган не може да разматра из разлога што предмет враћа уговорном органу на поновни поступак који ће се по том питању изјаснити.

Уговорни орган ће у поновљеном поступку, придржавати се сугестија и препорука овога органа, исправити уочене процедуралне грешке, те у складу са законским одредбама довести овај поступак до краја.

Поврат уплаћених средстава у износу од 500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр.

39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Имајући у виду висину постављеног захтјева за трошкове поступка, овај орган је у складу са одредбама са чланом 18. став 2. и 33. Тарифа о наградама и накнади трошкова за рад адвоката ("Службене новине Федерације БиХ" број: 22/04 и 24/04) у конкретном случају приступио одлучивању о трошковима овог поступка, сматрајући да у конкретном случају треба примјенити тарифе у поступцима у непроцјењивим стварима. Жалиоцу припада накнада трошкова поступка за подношење жалбе у управном поступку у непроцјењивом предмету, то јест у износу од 280,80 КМ (са укљученим ПДВ-ом) у складу са чланом 18. став 2. Тарифа о наградама и накнади трошкова за рад адвоката ("Службене новине Федерације БиХ" број: 22/04 и 24/04), Пресудом Суда Босне и Херцеговине број: СИ 3 У 023495 16 У од 16.03.2018.године и Закључком донесеним на општој сједници чланова КРЖ-а дана 01.08.2018.године. У преосталом дијелу захтјев се одбија као неоснован.

У складу са чланом 18. став (2) Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката у Федерацији БиХ, у управном поступку, припадајући бодови: 80 бодова x 3,00 КМ= 240,00 КМ без ПДВ-а, односно износ од 280,80 КМ са ПДВ-ом.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан управни акт. Против овог Рјешења може се , поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Марко Колобарин, дипл.правник



Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
- изабраном понуђачу
- а/а-евиденција

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137