



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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

16-06-2020

Broj: JN2-02-07-1-1143-6/20
Banja Luka, 04.06.2020.godine

Ured/ Kancelarija za razmatranje žalbi - podružnica / filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 459-5/20 od 13.05.2020.godine ponuđača: RADIS CONSTRUCTION d.o.o. Istočno Sarajevo izjavljenu na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 01/I-013-419/20, Ugovornog organa OPŠTINA ISTOČNO NOVO SARAJEVO u otvorenom postupku, Predmet nabavke: Nabavka radova - "Izgradnja mosta na rijeci Tilavi naselje Križ, na osnovu člana 111. stav 1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" br: 39/14) i člana 230. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH, na sjednici vijeća održanoj dana 04.06.2020.godine, donio je:

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba broj: 459-5/20 od 13.05.2020.godine ponuđača: RADIS CONSTRUCTION d.o.o. Istočno Sarajevo,
2. Poništava se Odluka o poništenju postupka javne nabavke broj: 01/I-013-419/20, Ugovornog organa OPŠTINA ISTOČNO NOVO SARAJEVO u otvorenom postupku, Predmet nabavke: Nabavka radova - "Izgradnja mosta na rijeci Tilavi naselje Križ, te se predmet vraća na ponovni postupak
3. Odobrava se povrat uplaćenih sredstava na ime naknade pokretanja žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ OPŠTINA ISTOČNO NOVO SARAJEVO, (u daljem tekstu Ugovorni organ) je na Portalu javne nabavke dana 17.03.2020.godine objavio Obavještenje o nabavci br. 287-1-3-21-3-10/20 i dana 09.04.2020.godine ispravku obavještenja broj: 287-1-3-21-8-13/20.

Nakon preuzimanja Odluke o poništenju postupka javne nabavke broj: 01/I-013-419/20,, ponuđač RADIS CONSTRUCTION d.o.o. Istočno Sarajevo, (u daljem tekstu Žalilac), izjavljuje žalbu Ugovornom organu.

Ugovorni organ postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav 5. Zakona o javnim nabavkama, proslijedio je navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi.

Žalitelj u žalbi navodi:

Odluka o poništenju postupka javne nabavke donesena je po dostavljanju Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda broj 01/I-013-419/20 od 24.04.2020. godine, uprkos jednoglasnoj preporuci Komisije Ugovornom organu da zaključi ugovor sa ponuđačem „Radis“ d.o.o. Istočno Sarajevo, za ukupnu cijenu ponude u iznosu od 59.729,00 KM bez PDV-a, imajući u vidu da je ponuda ponuđača Radis d.o.o u okviru procjenjene vrijednosti predmetne nabavke.

Naša Žalba odnosi se na povrede pravila postupka, utvrđenog ZJN BiH, a koje se ogledaju u slijedećem:

Kao jedini argument za donošenje ožalbene Odluke o poništenju postupka javne nabavke broj: 01/I- 013-419/20, ugovorni organ navodi daje proglašenjem vanrednog stanja za teritoriju Republike Srpske usljed virusa korona, došlo do znatnog smanjenja punjenja opštinskog budžeta te da se isti ne puni prema utvrđenoj dinamici. Ugovorni organ paušalno navodi da je u obavezi završiti započete radove na području opštine prema ranije provedenim postupcima javnih nabavki i zaključenim ugovorima, te da je prinuđen poništiti nabavke koje nisu prioritetne, bez da navede Odluku kojom su utvrđeni prioriteti kao i prioritetne nabavke. Detaljnim istraživanjem nismo pronašli niti jednu odluku Ugovornog organa kojima se utvrđuje javnih nabavki na području ugovornog organa.

Sve javne nabavke ugovornog organa moraju biti obuhvaćene Planom javnih nabavki, a štii, obaveza ugovornih organa, na način da se programiraju sredstva za realizaciju nabavki godinu.

Prednjim obrazloženjem ugovornog organa grubo se krše osnovni principi Zakona o javnim nabavkama, na način da ugovorni organ potpuno selektivno i paušalno određuje koje su to nabavke prioritetne a koje ne, na koji način Ugovorni organ izlazi iz okvira utvrđenog odredbom člana 69 stav 3 Zakona o javnim nabavkama, a koji daje mogućnost Ugovornim organima da mogu otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih, a ne dokazivih razloga, koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka.

Cinjenca je da Ugovorni organ samovoljno i selektivno odlučuje sa kojim će firmama zaključiti ugovore u postupcima javnih nabavki, a u ovom slučaju neuspješno pokušava naći argument kako bi firmu Radis d.o.o Istočno Sarajevo isključio iz ovog, kao i niza drugih postupaka javnih nabavki.

U prilog činjenici da se radi o samovoljnom i selektivnom pristupu Ugovornog organa pri odlučivanju koje su to prioritetne Javne nabavke usljed novonastale situacije sa korona virusom i sa tim povezanim nedostatkom punjenja budžetskih sredstvava ukazujemo da je pred

istim ugovornim organom dana 05.05.2020. godine opštinski načelnik donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku nabavke „Izgradnja pozorišta III faza za lot 3“ broj 01/1-013-216/20 od 05.05.2020. godine, a koja Odluka je osnov za zaključenje ugovora vrijednog 1.153.846,00 KM. Napominjemo da ovaj postupak javne nabavke nije poništen.

Dokaz: Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01/1-013-216/20 od 05.05.2020. godine

Apelujemo da ugovorni organ postupi po odredbama Tenderske dokumentacije koju je on lično propisao i koja je pravosnažna, jer je ne zakonski i nedopušteno da ugovorni organ tumači odrebe zakona o javnim nabavkama na način kojim dovodi u diskriminaciju firme koje su dostavile kompletne i prihvatljive ponude, jer takvo postupanje se može okarakterisati kao krajnjim nemarom i krajnjom namjerom da se našoj firmi prouzrokuje šteta uslijed izbjegavanja zaključenja ugovora po osnovu naše ponude koja je u svemu u skladu sa tenderskom dokumentacijom i Zakonom, a koja može imati dalekosežne posledice u eventualnim upravni, parničnim i krivičnim postupcima.

Imajući u vidu navedeno, žalilac zahtijeva da Ugovorni organ usvoji žalbu, poništi pobijanu i nezakonitu Odluku o poništenju postupka javne nabavke 01/1-013-419/20 od 29.04.2020. godine, te izvrši dodjelu ugovora ponuđaču „Radis“ d.o.o kao ekonomski i cjenovno najpovoljnijem ponuđaču, a sve u skladu sa Tenderskom dokumentacijom i preporukom Komisije za javnu nabavku, te na taj način otkloni povrede zakona o Javnim nabavkama te spriječi nesumnjiv pokušaj nastanka štete i nanošenja diskriminacije prema žalitelju.

U izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi:

Žalba je blagovremena, dopuštena, izjavljena od ovlaštenog lica, ali neosnovana.

Žalilac u žalbi navodi:

„ Odluka o poništenju postupka javne nabavke donesena je nō dostavljanju Zapisnika o pregledu u ocjeni ponuda broj: 01 /1-013-419/20 od 24.4.2020. godine, uprkos jednoglasnoj preporuci Komisije Ugovornog organa da zaključi ugovor sa ponuđačem „Radis“ DOO Istočno Sarajevo, za ukupnu cijenu ponude u iznosu od 59.729,00 KM bez PDV-a.

Tačni su navodi žalioca da je Komisija dala preporuku Ugovornom organu da zaključi ugovor sa ponuđačem „Radis“ DOO na iznos od 59.729,00 KM.

U skladu sa čl. 69 stav (3) i 70 ZJN, Ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke i istu je jasno obrazložio. Da je Ugovorni organ znao u momentu pokretanja sporne nabavke da se budžet neće puniti prema predviđenoj dinamici i da će biti proglašena vanredna situacija i vanredno stanje, ne bi ni pokrenuo predmetnu nabavku.

U skladu sa navedenim, zbog razloga koji su van kontrole Ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja, Ugovorni organ je postupio u skladu sa članom 69. stav (3) ZJN.

Obzirom da je žalba od strane žalioaca uložena upravo zbog neshvatanja notornih činjenica (vanrednog stanja) kao i posljedica koje proizvode, kao i da se iste ni u jednom postupku ne dokažu.

Ugovorni organ ne može donijeti „Odluku“ gdje bi poredao postupke po prioritetnosti kako to žalilac misli. Po logici stvari prioritetni su oni koji su započeti, kako je i navedeno u obrazloženju Odluke o poništenju postupka, a pozivanje žalioaca na druge postupke, u konkretnom slučaju nije od značaja. Takođe, napominjem da dio sredstava za „Izgradnju pozorišta“ finansira Vlada RS. Pa tako kao nezavisan postupak predstavlja nastavak izgradnje započetog objekta, koji je neophodan da bi se isti stavio u funkciju.

Negativni uticaj djelovanja virusa Covid -19 uticao je na opšti pad privredne aktivnosti i veoma izraženih gubitaka u budžetima lokalnih zajednica, prvenstveno kroz manje ostvarenje poreskih i neporeskih prihoda. U opštini Istočno Novo Sarajevo u mjesecu aprilu ove godine došlo je do naglog pada ovih prihoda što ilustrujemo u sledećoj tabeli:

Vrsta prihoda	Izvršenje April 2019.godine	Izvršenje April 2020.godine
Indirektni porezi(PDV)	161.059,00 KM	103.687,00 KM
Porez na imovinu	7.234,00 KM	2.734,00 KM
Prihodi od zakupa i rente	191.384,00 KM	63.519,00 KM
Administrativne naknade i takse	11.404,00 KM	4.551,00 KM
Komunalne naknade i takse	29.722,00 KM	6.214,00 KM
Naknade no raznim osnovama	41.402,00 KM	12.063,00 KM
Prihodi od pružanja javnih usluga	27.555,00 KM	1.999,00 KM

Zbog smanjenih prihoda i procjene da se situacija TOKOM godine neće značajnije popraviti, Opština već priprema rebalans budžeta za ovu godinu. Rebalansom će se planirati uštede po raznim osnovama, smanjenje investicija i reduciranje ulaganja u kapitalne projekte sa jedne strane i finansiranje novonastalih troškova zbog epidemije Corona.

Što se tiče javne nabavke za izgradnju pozorišta III faza lot 3, finansiranje se obavlja iz budžeta Republike Srpske jer je investicija od republičkog značaja. Vlada PC je i u prošloj godini finansirala izgradnju pozorišta sa 2.000.000,00 KM.

Cilj ugovornog organa nije i ne može biti kako je u žalbi navedeno „da samovoljno u selektivno odlučuje sa kojim će firmama zaključiti ugovore u postupcima javnih nabavki, a naročito da krajnjim nemarom u krajnjom namjerom prouzrokuje utrneću“.

Ugovorni organ je ovaj postupak proveo pravilno i zakonito i daje prijedlog KRŽ-u da predmetnu žalbu u skladu sa članom 111. stav (1) tačka c) ZJN, odbije kao neosnovanu i potvrdi prvostepenu Odluku.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 227. stavak 1. Zakona o upravnom postupku, te je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe članka 105 i 108. stavak 3. Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenog Zakona.

Nakon utvrđivanja svih činjenica, uvidom u Odluku o poništenju postupka, predložene dokaze i cijeli spis, ovaj Ured/Kancelarija je utvrdio da je :

Žalba osnovana:

Iz predmeta spisa proizilazi da ugovorni organ u skladu sa članom. 69 stav (3) Zakona o javnim nabavkama BiH donosi Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 01/1- 013-419/20, zbog dokazivih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke. Ugovorni organ navodi da je proglašenjem vanrednog stanja za teritoriju Republike Srpske usljed virusa korona, došlo do znatnog smanjenja punjenja opštinskog budžeta, te da se isti ne puni prema utvrđenoj dinamici.

Po ocjeni ovog vijeća žalilac osnovano ukazuje da je Odluka o poništenju postupka javne nabavke donesena nakon dostavljanju Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda broj 01/1-013-419/20 od 24.04.2020. godine kojom je komisija Ugovornom organu predložila da se zaključi ugovor sa ponuđačem „Radis“ d.o.o Istočno Sarajevo, čime je narušen kriterij nediskriminacije i jednakosti među ponuđačima iz člana 3. ZJN-a.

Ovo vijeće ne prihvata kao osnovano izjašnjenje Ugovornog organa u kome se navodi da je u obavezi završiti započete radove na području opštine prema ranije provedenim postupcima javnih nabavki i zaključenim ugovorima, te da je prinuđen poništiti nabavke koje nisu prioritetne iz razloga što u predmetnom spisu ne postoji zvanična Odluka ili akt iz kojeg se može utvrditi koje su to za ugovorni organ prioritetne nabavke.

Za ovo vijeće je ključno da je Komisija ugovornog organa Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda broj 01/1-013-419/20, kojom je predložila da se zaključi ugovor sa ponuđačem „Radis“ d.o.o Istočno Sarajevo, donijela dana 24.04.2020. godine, a samo pet dana nakon toga 29.04.2020.godine Ugovorni organ donosi Odluku o poništenju postupka javne nabavke. S obzirom na navedeno, opravdano se postavlja pitanje zašto ugovorni organ nije prije otvaranja ponuda izvršio rebalans budžeta i donio odgovarajuće akte iz kojih bi se nedvosmisleno moglo utvrditi da postoje opravdani razlozi za poništenje postupka. Na ovakav način, ugovorni organ je povrijedio načelo jednakog tretmana i nediskriminacije ponuđača jer je nakon otvaranja ponuda kada je utvrdio koji je ponuđač najpovoljniji, pristupio poništenju postupka, a sve činjenice koje su u vezi sa Covidom 19 su bile poznate i prije otvaranja ponuda.

Ovo vijeće cijeni da su razlozi za poništenje postupka po ovoj točki veoma rijetki, jer je veoma malo slučajeva koje ugovorni organ nije mogao planirati i koji se ne mogu dovesti u vezu sa ugovornim organom. Ostaje nepoznato zbog čega ugovorni organ nije izvršio uštede na drugim postupcima za koje nije pokrenuta procedura javne nabavke, ili na postupcima gdje nisu otvoreno ponude. Prema tome, utvrđeno je da se postupkom ugovornog organa krše

osnovni principi Zakona o javnim nabavkama te navedeno postupanje izlazi iz okvira utvrđenog odredbom člana 69 stav 3 Zakona o javnim nabavkama BiH, a koji daje mogućnost Ugovornim organima da mogu otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih, a ne dokazivih razloga, koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka.

S obzirom na sve navedeno, utvrđeno je da je žalba osnovana, te je kao osnovan usvojen i zahtjev za nadoknadu troškova žalbenog postupka..

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM, izvršit će se posebnim aktom, po konačnosti ovog rješenja, a u skladu sa članom 108. stav 7. ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanim članom 108. ZJN.

Pouka o pravnom lijeku

Ovo Rješenje je konačan upravni akt. 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.



Dostaviti:

- OPŠTINA ISTOČNO NOVO SARAJEVO
- RADIS CONSTRUCTION d.o.o. Istočno Sarajevo
- EVIDENCIJA
- A/A