

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-1583-6/20
Banja Luka, 30.07.2020.godine

Ured/ Kancelarija za razmatranje žalbi - podružnica / filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 33-2-2020 od 26.06.2020.godine ponuđača „ ECOMER“ d.o.o. Tuzla izjavljenu na Zaključak broj: 03/10-404-17/20 od 19.06.2020. godine, Ugovornog organa RS OPŠTINA PELAGIĆEVO - Načelnik u otvorenom postupku javne nabavke radova “ Izgradnja transformatorske stanice sa priključnim dalekovodom“, na osnovu člana 104. stav 1), 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 30.07.2020.godine, donio je:

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba ponuđača „ ECOMER“ d.o.o. Tuzla,
2. Poništava se predmetni postupak javne nabavke u cijelini, Zaključak broj: 03/10-404-17/20 od 19.06.2020. godine kao i svi akti Ugovornog organa RS OPŠTINA PELAGIĆEVO - Načelnik u otvorenom postupku javne nabavke radova “ Izgradnja transformatorske stanice sa priključnim dalekovodom“,
3. Odobrava se povrat uplaćenih sredstava na ime naknade pokretanja žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ RS OPŠTINA PELAGIĆEVO - Načelnik , (u daljem tekstu Ugovorni organ) je na Portalu javne nabavke dana 27.05.2020.godine objavio Obavještenje o nabavci br. 298-1-1-13-3-7/20.

Nakon preuzimanja Zaključka broj: 03/10-404-17/20 od 19.06.2020. godine, ponuđač „ ECOMER“ d.o.o. Tuzla, (u daljem tekstu Žalilac), u skladu sa odredbama člana 100. stav 2.

Zakona o javnim nabavkama BiH, izjavljuje žalbu Uredu za razmatranje žalbi. Navedena žalba je zaprimljena kod KRŽ/URŽ-a dana 02.07.2020.godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ dana 19.06.2020 donosi zaključak broj 03/10-404-17/20 u kojem je navedeno:

„Žalba se odbacuje kao neblagovremena.”

U skladu sa članom 100 stav 2) Zakona o javnim nabavkama, podnosimo žalbu na zaključak broj 03/10-404-17/20 kojim je naša žalba broj 30-2-2020 od 16.06.2020 odbačena kao neblagovremena.

U osporavanom zaključku zaključak broj 03/10-404-17/20 Ugovorni organ navodi:

„ U članu 101. Zakona o javnim nabavkama jasno je navedeno da se Žalba na tendersku dokumentaciju može izjaviti najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz obavještenja" ili najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije". Zbog toga iz razloga što je ponuđač uputio žalbu na tendersku dokumentaciju dva sata prije Isteka roka za dostavu ponuda, na osnovu člana 100 stav 2 i člana 101 lačka a) ZJN BiH, utvrđeno je da nisu zadovoljene propisane pretpostavke za ulaganje žalbe t za postupanje po istoj, te je odlučeno da se Žalba odbaci kao neblagovremena. "

Član 101. (Rokovi izjavljivanja žalbe ugovornom organu) stav 1) pod b) Zakona o javnim nabavkama glasi:

„(1) Žalba se može izjaviti:

b) najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije:"

Dana 16.06.2020 preuzeli smo tendersku dokumentaciju, u prilogu Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane registrovanih operatera. Rok za žalbu je 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije. Žalba je uložena dana 16.06.2020, dakle u okviru zakonom propisanog roka.

„Prema obavještenju o nabavci broj 1081-7-1-25-3-11/17 od 13.03.2017 godine i tenderskoj dokumentaciji definisani su sljedeći rokovi:

Rok za preuzimanje tenderske dokumentacije 24.03.2017 godine.

Rok za dostavu ponuda 27.03.2017 godine u 12:30.

Rok za otvaranje ponuda 27.03.2017 godine u 13:30....

Dana 27.03.2020 u 11:31 (sat vremena prije roka za predaju ponude, i dva sata prije roka za otvaranje ponuda) putem e-maila zaprimili smo obavještenje kojim se suspendira postupak. “ Ured za razmatranje žalbi donio je Rješenje JN2-02-07-1-154-7/17 od 11.05.2017 u kojem je navedeno:

„ Žalitelj se pogrešno poziva na član 101. Stav 1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama BiH koji se odnosi na rok za izjavljivanje žalbe na obavijest o nabavi: najkasnije sedam dana prije

isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz obavještenja iz obavijesti, dok je žalba ponuđača „Elker“ a.d. Ljubija blagovremena i izavljena u skladu sa

Članom 101 stav 1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama BiH koji se odnosi na tendersku dokumentaciju i koji glasi: najkasnije u roku 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

Ovako propisani rok za izjavljivanje žalbe na tendersku dokumentaciju je u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH koji ne precizira odnosno ne propisuje rok do kojeg se tenderska dokumentacija može preuzeti.

Ovaj organ cijeni da Ugovorni organ postupanjem po žalbi nije povrijedio odredbe člana 103. Zakona o javnim nabavkama BiH koji definiše bitne povrede Zakona među kojima je povreda postupka prilikom otvaranja ponuda, odnosno propuštanje roka za ocjenu zahtjeva za učešće, kao ni „Relativno bitne povrede zakona koje mogu dovesti do poništenja postupka javne nabavke, ako se upostavi direktna veza između povrede i ishoda postupka.

Ugovorni organ je žalbu zaprimio blagovremeno u roku definisanim članom 101 stavak 1) tačka b) ZJN i postupajući po istoj u skladu sa odredbom člana 110 Zakona o javnim nabavkama BiH suspendovao postupak javne nabavke i obavijestio potencijalne ponuđače o suspendovanju postupka i odlaganju roka za dostavu i otvaranje ponuda. Ugovorni organ je navedenim radnjama ispoštovao Zakon o javnim nabavkama BiH, nije bio u obavezi donositi posebnu Odluku kojom se obustavlja postupak kako navodi žaljitelj, niti davati pravni lijek na dostavljeno obavještenje.

S obzirom na navedeno, odnosno da je Ugovorni organ suspendovao postupak i odredio novi rok za dostavljanje ponuda ne može se smatrati da je isti učinio prekršaj opisan u odredbama člana 116 stav f) i h) Zakona o javnim nabavkama BiH. “

U skladu sa naprijed iznesenim Rješenjem Ureda za razmatranje žalbi kao i Zakonom o javnim nabavkama potrebno je ocijeniti dostavljenu žalbu 30-02-2020 kao blagovremenu te postupiti po istoj u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama. Ukoliko ugovorni organ nije obustavio postupak javne nabavke, te pristupio otvaranju ponuda, postupak je potrebno poništiti.

U slučaju prosljeđivanja žalbe Uredu za razmatranje žalbi izvršit ćemo uplatu naknade za pokretanje žalbenog postupka. U slučaju prihvatanja naše Žalbe kod URŽ-a molimo da nam se predmetna sredstva vrate na naš račun.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi :

Ugovorni opran, izjašnjava se da je žalba ponuđača „Ecomer“ doo Tuzla neosnovana iz sljedećeg razloga:

Žalilac je preuzeo tendersku dokumentaciju dva sata prije isteka roka za dostavljanje ponuda i termina za otvaranje ponuda, te je onda uputio novu Žalbu sa izmijenjenim datumom i sa dokazom o preuzimanju tenderske dokumentacije. U trenutku kada je žalilac uputio Žalbu, bilo je za očekivati da su svi eventualni zainteresovani ponuđači pripremili svoje ponude, te ih poslali na adresu ugovornog organa. Produženje roka za dostavu ponuda, te izmjena tenderske dokumentacije koju je tražio žalilac, u tom trenutku bi ugrozila sve one ponuđače koji su pripremili i dostavili svoje ponude. U tom slučaju bi svi oni morali ponovo da dostavljaju ispravljene ponude i sve to bi izazvalo prilično konfuznu situaciju i za ugovorni organ, a

posebno za zainteresovane ponuđače. U svakom slučaju, žalilac definitivno nije mogao da preuzme dokumentaciju dva sata prije otvaranja ponuda, te da stekne uvid u istu, uoči sve greške i primjedbe koje je naveo, i da odmah potom, za nekoliko minuta u odnosu na preuzimanje TD, pošalje Žalbu na faks ugovornog organa.

Nesumnjivo su u pitanju tendenciozne i neiskrene namjere s ciljem ugrožavanja procesa javne nabavke i smanjenja efikasnosti, ekonomičnosti i konkurentnosti istog.

U članu 101. stav 1) pod a) ZŠ BiH je jasno navedeno sljedeće:

„(1) Žalba se može izjaviti:

a) najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz obavještenja;“

Žalilac pogrešno konstatuje da ovaj član nema veza sa tenderskom dokumentacijom nego da se odnosi na obavještenje o nabavci. U članu jasno piše da se žalba može izjaviti najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje ponuda, i da je taj rok naveden u podacima iz obavještenja. Rokovi koji su navedeni u obavještenju o nabavci su relevantni u smislu podnošenja žalbe na tendersku dokumentaciju.

Ovaj član se ne odnosi na obavještenje o nabavci. Žalba se može izjaviti najkasnije sedam dana prije isteka roka za ... u odnosu na podatke iz obavještenja. Da se ovaj član kojim slučajem odnosi na obavještenje o nabavci, onda ne bi u njemu stajalo onako kako je rope navedeno i boldovano, nego bi pisalo: Žalba se može izjaviti najkasnije sedam dana prije isteka roka za... na podatke iz obavještenja (ili na obavještenje). Fraza „u odnosu“ daje drugačiji smisao ovom članu, odnosno obavještenje o nabavci stavlja u referentnu poziciju u odnosu na žalbene rokove, to jest ističe da se žalba može izjaviti najkasnije sedam dana prije isteka rokova koji su navedeni u predmetnom obavještenju.

Shodno rope navedenom, Ugovorni organ je zaključio da Žalbeni navod ponuđača „Ecomer“ doo Tuzla, a koji se odnosi na Zaključak broj: 03/10-404-17/20 od 19.06.2020. godine, nije osnovan.

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 definišu odredbe navedenog Zakona.

Nakon utvrđivanja svih činjenica, uvidom u Tendersku dokumentaciju, predložene dokaze i cijeli spis, ovaj Ured/Kancelarija je utvrdio da je :

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, vijeće ovog organa je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, te postupajući po službenoj dužnosti u skladu sa odredbama člana 104. stav (1) a koji je u vezi sa članom 103. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, utvrdilo da je Ugovorni organ povrijedio odredbe člana 110. ZJN BiH, jer nakon zaprimljene žalbe na tendersku dokumentaciju nije obustavio daljnje provođenje postupka javne nabavke, već je izvršio otvaranje pristiglih ponuda, čime je narušio opšte principe javnih nabavki, odnosno doveo je u nejednak položaj učesnike u postupku na način da je Žaliocu onemogućeno dalje učestvovanje u postupku.

Uvidom u predmetni spis, ovaj organ je utvrdio da je žalitelj preuzeo tendersku dokumentaciju dana 16.06.2020, te isti dan žalitelj je izjavio žalbu ugovornom organu. Ugovorni organ je unatoč izjavljenoj žalbi izvršio otvaranje ponuda što je u suprotnosti sa članom 101. Stav 1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama BiH kojim je propisano da se žalba može uložiti najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

Ugovorni organ se u svome izjašnjenju na žalbu pogrešno poziva na član 101. stav 1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama BiH, aludirajući da je žalitelj imao pravo na žalbu najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda u odnosu na podatke iz obavijesti. Međutim, članom 101. stav 1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama BiH rok za izjavljivanje žalbe na tendersku dokumentaciju je 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije i ugovorni organ je taj koji mora voditi računa i ostaviti vremenski razmak kojim će svim potencijalnim ponuđačima koji preuzmu tendersku dokumentaciju omogućiti da na istu u ostavljenom roku izjave žalbu.

Također, člankom 110. Zakona o javnim nabavkama (Suspendivno djelovanje žalbe) propisano je da „Uložena žalba odgađa postupak javne nabavke, zaključenje i/ili provođenje ugovora o javnoj nabavi ili ovirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.“

Imajući u vidu činjenicu da je izjavljena žalba na tendersku dokumentaciju, ovo vijeće konstatira da je ugovorni orga postupio u suprotno Zakonu o javnim nabavkama, obzirom da je izvršilo otvaranje ponuda i pored prvobitno zaprimljene žalbe, čime prekršeno suspendivnom djelovanju žalbe psopisano članom 110. Zakona o javnim nabavkama BiH, kao i činjenice da je otvaranje ponuda izvršeno u toku trajanja roka za ulaganje žalbe, a što za posljedicu ima apsolutno bitne povrede zakona kojima URZ vodi računa po službenoj dužnosti, sukladno članku 103. Stav 1) tačka d) te je učinjenja povreda postupka koja za posljedicu ima poništenje postupka' u cjelosti zbog naprijed navedenih okolnosti.

Imajući u vidu sve izneseno, te činjenicu da je ovaj organ dužan da po službenoj dužnosti (član 104. stav (1) ZJN BiH) kontroliše da li su nastupile apsolutno bitne povrede postupka, a koje mogu dovesti do poništenja postupka javne nabavke. (član 103. stav (1) tačka d) ZJN BiH), vijeće ovog organa zaključuje da je Ugovorni organ načinio apsolutno bitne povrede postupka, jer nakon zaprimljene žalbe nije u skladu sa odredbom člana 110. ZJN BiH obustavio dalje provođenje postupka nije sačekao da protekne rok za izjavljivanje žalbe na tendersku dokumentaciju u skladu sa članom 101. stav 1) tačka b) ZJN, već je nastavio

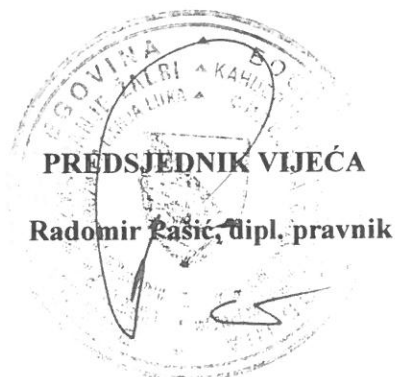
postupak javne nabavke, čime je narušio opšte principe javnih nabavki (član 3. ZJN BiH) doveo je Žalioca u nejednak položaj sa ostalim ponuđačima.

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom odredbe člana 93. stav(8); člana 104. stav(1) i člana 111. stav (1), tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH, broj: 39/14), člana 105. stav(2); člana 108. i člana 231. stav(1) Zakona o upravnom postupku BiH ("Sl. glasnik BiH", broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), odlučeno je kao u dispozitivu Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 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:

- RS OPŠTINA PELAGIĆEVO - Načelnik
- ECOMER“ d.o.o. Tuzla
- ENERGO SISTEM d.o.o. Brčko
- EVIDENCIJA
- A/A