



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1593-7/20

Mostar, 16.07.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu bez broja od 24.06.2020. godine, žalitelja IKOM d.o.o. Livno izjavljenu na Tendersku dokumentaciju broj 3066/20 u otvorenom postupku javne nabavke „*Nabavka radiorelejnih vodomjera*“, ugovornog organa JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Tuzla, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj 16.07.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se Tenderska dokumentacija broj 3066/20 u otvorenom postupku javne nabavke „*Nabavka radiorelejnih vodomjera*“, ugovornog organa JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Tuzla, zajedno sa Ispravkom obavještenja broj 1149-1-1-24-8-43/20 od 08.06.2020. godine.
2. **USVAJA SE** zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM.

Obrazloženje

Ugovorni organ JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Tuzla (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) objavio je Ispravku obavještenja broj 1149-1-1-24-8-43/20 od 08.06.2020. godine kojim je izmjenio Odjeljak IV 3.b Obavještenja o nabavci broj 1149-1-1-24-3-22/20 od 27.03.2020. godine i produžio rok za dostavljanje ponuda do 24.06.2020. godine do 11,00 sati.

Potencijalni ponuđač IKOM d.o.o. Livno (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Ispravke obavještenja broj 1149-1-1-24-8-43/20 od 08.06.2020. godine, izjavio je žalbu 24.06.2020. godine na Tendersku dokumentaciju broj 3066/20 za otvoreni postupak javne nabavke „*Nabavka*

radiorelejnih vodomjera“ putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 02.07.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 13.07.2020. godine.

Žalitelj u žalbi između ostalog navodi:

Ured za razmatranje žalbi je 21. svibnja 2020. donio rješenje broj: JN2-03-07-1-938-7/20. Predmetnim rješenjem je prihvaćena žalba koju je Žalioc izjavio protiv tenderske dokumentacije broj: 1516/20 od ožujka 2020. i shodno tome poništena je tenderske dokumentacija zajedno s obavijesti o nabavi broj: 1149-1-1-24-3-22/20 od 27. ožujka 2020.

Međutim, Ugovorni organ je nastavljanjem postupka javne nabavke unatoč prethodnom poništenju tenderske dokumentacije postupio protivno zakonskoj obvezi o objavi obavještenja o pokretanju novog postupka javne nabavke i onemogućio Žalioca kao i druge zainteresirane gospodarske subjekte da u zakonskom roku od 45 dana podnesu ponudu u novom postupku javne nabavke.

Ugovorni organ je obavjestio potencijalne ponuđače o poništenju tenderske dokumentacije i Obavještenja o nabavci broj 1149-1-1-24-3-22/20 od 27.03.2020. godine sa uputom da će „u skladu s uputama Ureda ponovno sačiniti tendersku dokumentaciju i objaviti Obavještenje o nabavci u postupku javne nabavke radiorelejnih vodomjera koji će biti dostupni na portalu javnih nabavki BiH“.

Međutim, suprotno uputi Ureda za razmatranje žalbi kao i suprotno navodu iz dopisa od 5. lipnja 2020., Ugovorni organ je 8. lipnja 2020. objavio „Ispravku za obavještenje o nabavci 1149-1-1-24-8-43/20“ kojom je konstatirao kako:

- nastavlja provedbu postupka javne nabavke broj obavještenja: 1149-1-1-24-3-22/20,
- ispravlja datum i vrijeme otvaranja ponuda te pomiče datum za dostavu ponuda na 24. Lipnja 2020., iako je Ured za razmatranje žalbe poništio navedeni postupak rješenjem od 21. svibnja 2020.

Ugovorni organ nije ovlašten nastaviti niti ispravljati postupak javne nabavke čija je tenderska dokumentacija poništena u cijelosti pravomoćnim rješenjem Ureda za razmatranje žalbi od 21. svibnja 2020. već je dužan izvršiti navedeno rješenje i pokrenuti novi postupak javne nabavke.

Na prethodno opisani način, Ugovorni organ je počinio prekršaj opisan i kažnjiv po odredbi članka 116. stavka 2. točke n) Zakona o javnim nabavkama iz razloga što:

- Ugovorni organ nije izvršio rješenje Ureda za razmatranje žalbi od 21. svibnja 2020. kojim je poništena tenderska dokumentacija zajedno s obavijesti o nabavi broj: 1149-1-1-24-3-22/20 od 27. ožujka 2020.

Umjesto da je započeo novi postupak javne nabavke, Ugovorni organ je ignorirajući pravne učinke rješenja Ureda za razmatranje žalbi od 21. svibnja 2020. nastavio postupak javne nabavke kojim je prethodno poništen.

Dakle, Ugovorni organ nije izvršio rješenje Ureda za razmatranje žalbe od 21. svibnja 2020. uslijed čega je počinio prekršaj iz čl. 116. st. 2. točke n) za koji je propisana novčana kazna od 1.500,00 do 15.000,00 KM za Ugovorni organ te 300,00 do 3.000,00 KM za odgovorno lice u Ugovornom organu.

Stoga, predlaže se Uredu za razmatranje žalbi da protiv Ugovornog organa pokrene prekršajni postupak podnošenjem prekršajne prijave kod nadležnog suda Općinskog suda u Tuzli, Prekršajno odjeljenje.

Slijedom svega navedenog, Žalioc predlaže Ugovornom organu da utvrdi da je ova žalba osnovana te da poništi cjelokupan tenderski postupak zbog nezakonitosti tenderske dokumentacije na koju je ukazano ovom žalbom i ujedno da naknadi Žaliocu trošak ulaganja ove žalbe, a podredno da u roku od pet dana žalbu proslijedi Uredu za razmatranje žalbe Bosne i Hercegovine kojemu Žalioc predlaže da poništi cjelokupan tenderski postupak zbog nezakonitosti tenderske dokumentacije na koju je ukazano ovom žalbom kao i da pokrene odgovarajući prekršajni postupak pred Općinskim sudom u Tuzli, prekršajnim odjeljenjem te ujedno naloži Ugovornom organu da naknadi Žaliocu trošak ulaganja ove žalbe.

Ugovorni organ je aktom broj 3634/20 od 26.06.2020. godine dostavio izjašnjenje u kojem navodi:

Nakon zaprimanja Rješenja Ureda ugovorni organ je po uputama ureda sačinio novu tendersku dokumentaciju iz koje je izbacio odredbe za koje je ured smatrao da su ograničavajuće za konkurenciju i istu sačinio na način da svi zainteresovani ponuđači mogu podnijeti svoje ponude, ispravio obavještenje o nabavci sa novim rokom od 15 dana za preuzimanje tenderske dokumentacije i ispravku obavještenja objavio u Službenom glasniku BiH broj 33 od 12.06.2020.god.

Tako da je apsolutno neosnovan žalbeni navod da ugovorni organ nije postupio po uputama Ureda jer ugovorni organ nije objavio identičnu tendersku dokumentaciju nego ispravljenu po preporuci ureda.

Razlog zbog kojeg ugovorni organ nije poništio postupak, pa sa izmjenjenom tenderskom dokumentacijom započeo novi postupak, nije nikakva namjera ugovornog organa da takvim postupanjem ide nekome na štetu, niti je takvim postupanjem bilo ko doveden u neravnopravan položaj, nego se radi o proceduralnim smetnjama sa kojim se ugovorni organ susreo prilikom pokušaja da na stranici Agencije za javne nabavke poništi postupak.

Naime, nakon što je prije par mjeseci Agencija za javne nabavke dogradila svoj sistem gdje je između ostalog uvedena novina da prilikom klika na opciju poništi postupak automatski program izbacuje opcije kao razlog poništenja.

Smatramo da ukoliko je zaista trebalo poništiti postupak i započeti novi, program treba da omogućiti ugovornom organu ili da sam upiše stvarni razlog poništenja ili da se kao opcija unese „zbog poništenje tenderske dokumentacije“.

Obzirom da se ugovorni organ našao u situaciji da ni jedna od ponuđenih opcija ne opisuje njegovu situaciju i da ne želi poništiti postupak iz izmišljenog razloga, zaključili smo da treba u istom postupku nastaviti sa novom tenderskom dokumentacijom i novim rokom za dostavljanje ponuda.

Također Ured za razmatranje žalbi u svom rješenju ne konstatuje da poništava postupak, nego da se poništava tenderska dokumentacija.

Međutim, obzirom da je i samom ugovornom organu lakše poništiti postupak i započeti novi, to smo prvo i pokušali sa poništenjem, ali kako nismo imali opciju za poništenje nastavili smo postupak u već započetom postupku, naravno sa tenderskom koja je ponovo sačinjena prema uputama Ureda i sa novim rokom za preuzimanje tenderske dokumentacije i dostavljanje ponuda. Žalbeni navod daje ugovorni organ ovakvim postupanjem onemogućio žalioca i ostale potencijalne ponuđače da u zakonskom roku od 45 dana podnesu ponudu u novom postupku javne nabavke, također smatramo neosnovanim iz razloga što zakonski rok od 45 dana se ne odnosi na konkretnu situaciju, odnosno obzirom da smo sektorski ugovorni organ vrijednosni prag predmetne nabavke ne podpada pod rok od 45 dana. Imajući sve navedeno u vidu smatramo da ugovorni organ kako god da je postupio ili da je poništio postupak i započeo novi ili da je sa tenderskom dokumentacijom sačinjenom po uputama Ureda nastavio u već započetom postupku za potencijalne ponuđače situacija je apsolutno ista, jer bi u novom postupku imali istu tendersku dokumentaciju i isti rok.

S obzirom na navedeno može se zaključiti da ugovorni organ nije imao apsolutno nikakvu namjeru da nekome ili nečemu pogoduje, niti da ne postupa po Rješenju Ureda za razmatranje žalbi.

Iz svega navedenog proizilazi da navodi Žalitelja nisu osnovani. Žalitelj nije dokazao postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa za podnošenje žalbe ili povreda postupka. Obzirom da je ugovorni organ u cijelosti postupio u skladu sa zakonom o javnim nabavkama, predlaže se naslovu da predmetnu Žalba Žalitelja odbije kao neosnovanu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1593-4/20 od 06.07.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi kako je Rješenjem broj JN2-03-07-1-938-7/20 od 21.05.2020. godine Ured za razmatranje žalbi poništio Tendersku dokumentaciju zajedno s obavijesti o nabavci broj: 1149-1-1-24-3-22/20 od 27.03.2020. godine ugovornog organa JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Tuzla za otvoreni postupak javne nabavke „*Nabavka vodomjera (jednomlazni vodomjeri i radijski moduli)*“.

Međutim, Ugovorni organ je nastavio postupak javne nabavke unatoč prethodnom poništenju tenderske dokumentacije i time postupio protivno zakonskoj obavezi o objavi obavještenja o pokretanju novog postupka javne nabavke i onemogućio Žalioca kao i druge zainteresirane privredne subjekte da u zakonskom roku od 45 dana podnesu ponudu u novom postupku javne nabavke.

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi kako je nakon zaprimanja Rješenja Ureda postupio po uputama Ureda i sačinio novu tendersku dokumentaciju iz koje je izbacio odredbe za koje je Ured smatrao da su ograničavajuće za konkurenciju i istu sačinio na način da svi zainteresovani ponuđači mogu podnijeti svoje ponude, ispravio obavještenje o nabavci sa novim rokom od 15 dana za preuzimanje tenderske dokumentacije i ispravku obavještenja objavio u Službenom glasniku BiH broj 33 od 12.06.2020.god. Tako da je apsolutno neosnovan žalbeni navod da ugovorni organ nije postupio po uputama Ureda jer ugovorni organ nije objavio identičnu tendersku dokumentaciju nego ispravljenu po preporuci ureda.

Razlog zbog kojeg ugovorni organ nije poništio postupak, pa sa izmjenjenom tenderskom dokumentacijom započeo novi postupak, nije nikakva namjera ugovornog organa da takvim postupanjem ide nekome na štetu, niti je takvim postupanjem bilo ko doveden u neravnopravan položaj, nego se radi o proceduralnim smetnjama sa kojim se ugovorni organ susreo prilikom pokušaja da na stranici Agencije za javne nabavke poništi postupak.

Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdio kako je Rješenjem ovog organa broj JN2-03-07-1-938-7/20 od 21.05.2020. godine usvojena žalba žalitelja izjavljena na Tendersku dokumentaciju broj 1516/20 od marta 2020. godine za predmet nabavke „*Nabavka vodomjera (jednomlazni vodomjeri i radijski moduli)*“ ugovornog organa JKP Vodovod i kanalizacija Tuzla. Navedenim Rješenjem je poništena **Tenderska dokumentacija zajedno sa obavijesti o nabavci broj 1149-1-1-24-3-22/20 od 27.03.2020. godine.**

Daljim uvidom u dostavljenu dokumentaciju ovaj organ utvrđuje kako ugovorni organ nije postupio prema Rješenju ovog organa, odnosno nije proveo „**novi**“ postupak javne nabavke i objavio „**novo**“ obavještenje o nabavci, već je izvršio Ispravku za obavještenje o nabavci koje je ovaj organ „**poništi**“, pa je na portalu javne nabavke 08.06.2020. godine objavio Ispravku za obavještenje o nabavci broj 1149-1-1-24-8-43/20 i na taj način postupio suprotno članu 18, 35, 36 i 40. Zakona o javnim nabavkama. Dakle, ugovorni organ nije mogao izvršiti Ispravku za obavještenje o nabavci koje je ovaj organ poništio, već ukoliko je imao namjeru da ponovo započne postupak javne nabavke objavi „**novo**“ Obavještenje o nabavci. Razloge koje ugovorni organ navodi u svom izjašnjenju kako nije mogao poništiti postupak javne nabavke obzirom, kako navodi, da je prije par mjeseci Agencija za javne nabavke dogradila svoj sistem gdje je između ostalog uvedena novina da prilikom klika na opciju poništi postupak automatski program izbacuje opcije kao razlog poništenja, **nije opravdan**, imajući u vidu da je ugovorni organ imao mogućnost konsultovati Agenciju za javne nabavke i razriješiti problem ukoliko ga je imao, a nikako vršiti Ispravku za obavještenje o nabavci koje je poništeno.

Slijedom navedenog, ovaj organ utvrđuje **osnovanim** žalbu žalitelja u cjelosti.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. 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:

- IKOM d.o.o. Livno
- JKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Tuzla
- Evidencija
- a/a.

