



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

BOSNA I HERCEGOVINA
KANCELARIJA ZA RAZMATRANJE ŽALBI

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-94-3/21
Сарајево, 14.01.2021. године

На основу члана 93. став (6), 106. а у вези са чланом 105. и 111 став (10) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14) поступајући у предметном жалбеном поступку и испитујући формално-правне претпоставке ваљаности жалбе број: 02-01/21 од 04.01.2020. године, жалиоца: „ТНТ“ д.о.о. Бања Лука; адреса: Краља Петра I Карађорђевића бр. 103, 78000 Бања Лука, изјављене на Закључак о одбацивању жалбе као недопуштене, број: 8237-ОЦ/20 од 29.12.2020. године, Уговорног органа: АД Олимпијски центар „Јахорина“ Пале, у поступку јавне набавке исклопиве шестосједне жичаре по систему „кључ у руке“, Канцеларија за разматрање жалби доноси:

ЗАКЉУЧАК

Налаже се жалиоцу : „ТНТ“ д.о.о. Бања Лука, да уреди и употпуни предметну жалбу на начин да уплати накнаду за покретање жалбеног поступка у складу са процјењеном вриједношћу предметне набавке уговорног органа. **Позива се** жалилац да достави сљедећу документацију:

- **оригинал доказ о плаћеној накнади за покретање жалбеног поступка у износу 10.000,00 КМ** (члан 108. став (1) тачка г) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине), на један од сљедећих жиро рачуна:
 - ЈРТ Трезор БиХ – Депозитни рачун, број рачуна: 3380002210018390 – Unicredit Банка д.д. Мостар;
 - ЈРТ Трезор БиХ – Депозитни рачун, број рачуна: 5517902220404858 – Unicredit Банка а.д. Бања Лука
 - ЈРТ Трезор БиХ – Депозитни рачун, број рачуна: 1610000010751394 – Raiffeisen Bank ВН д.д. Сарајево,
 - ЈРТ Трезор БиХ – Депозитни рачун, број рачуна: 1549212013183391 – Intesa Sanpaolo Банка д.д. Сарајево.
- Поља која се односе на уплату морају бити попуњена на сљедећи начин: **Број пореског обвезника:** ИД број (тринаестоцифрени идентификациони број правног лица), или јединствени

Sarajevo, Dubrovačka br. 6 A/I sprat; Tel: 033/ 259-265; Fax: 033/ 259-266

матични број лица, уколико уплату врши физичко лице, **Врста уплате: "0"**, **Врста прихода: 722 586**, **Општина:** шифра општине сједишта уплатиоца, **Порезни период:** датум уплате, **Буджетска организација:** 0405999, **Позив на број:"00000094"**. У пољу *сврха дознаке* назначити: уплата накнаде за покретање жалбеног поступка број: **ЈН2-03-07-1-94/21**.

О б р а з л о ж е њ е

Увидом у Вашу жалбу број: 02-01/21 од 04.01.2020. године, изјављену на Закључак о одбацавању жалбе као недопуштене, број: 8237-ОЦ/20 од 29.12.2020. године, Уговорног органа: АД Олимпијски центар „Јахорина“ Пале, у поступку јавне набавке исклопиве шестосједне жичаре по систему „кључ у руке“, а која је запримљена у Канцеларији за разматрање жалби дана 11.01.2021. године, утврђује се да је иста непотпуна, те је потребно да исту допуните у смислу члана 106., а у вези са чланом 105. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине („Сл. гласник БиХ, број: 39/14 од 19.05.2014. године):

Позивате се да извршите уплату накнаде за покретање жалбеног поступка у складу с чланом 108. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама, према упутама датим у диспозитиву овог закључка.

Упозорава се жалилац да уколико се не изврши плаћање накнаде за покретање жалбеног поступка, предметна Жалба ће се одбацити као неуредна, а уколико жалилац изврши уплату накнаде, неопходно је да се изјасни да ли тражи поврат исте.

Жалилац је дужан поступити по овом закључку и уредити жалбу у року од 3 (три) дана од дана пријема овог закључка и доказ о уплати доставити на адресу: Дубровачка бр. 6 А/И спрат, 71000 Сарајево.

Поука о правном лијеку: На овај закључак жалба није допуштена.

**ПРЕДСЈЕДАВАЈУЋИ
КАНЦЕЛАРИЈЕ ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ**

Марко Колобарих

Прилог: Изјашњење на жалбу бр 3669

Доставити:

„ТНТ“ д.о.о. Бања Лука
у стис



ADVOKAT
Mr. sci. Sanela Gorčić

Naš br. 3669

URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

Filijala Sarajevo
Dubrovačka br.6.
71 000 SARAJEVO

M. 01/21.
020071-99-A / 21

UGOVORNI ORGAN: AD OLIMPIJSKI CENTAR JAHORINA PALE, ul. Jahorina bb., 71423 Jahorina
Zastupan po Sanela Gorčić advokat iz Sarajeva

Vrijednost nabavke: 17.000.000,00 KM

Nadležnost po članu 93. Tačka 6. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Na osnovu člana 94. stav 3 Zakona o javnim nabavkama (Sl. glasnik BiH br.39/14) – u daljem tekstu: ZJN, ugovorni organ A.D. OLIMPIJSKI CENTAR „JAHORINA“ Pale, u zakonskom roku, na žalbu izjavljenu od TNT d.o.o. Banja Luka, izjavljenu na Zaključak Ugovornog organa (UO) odbacivanju Žalbe, broj: 02-01/21 od 04.01.2021. godine, dostavlja sledeće:

IZJAŠNENJE NA ŽALBU

Dana 04.01.20201. godine Ugovorni organ je zaprimio Žalbu lica „TNT“ doo Banja Luka, izjavljenu na Zaključak o odbacivanju Žalbe, broj: 8237-OC/20, zavedena kod Ugovornog organa pod brojem: 026-OC/20 od 04.01.2020. godine, u otvorenom postupku javne nabavke nove isklopive šestosjedne žičare po sistemu „ključ u ruke“ Ugovornog organa A.D. OLIMPIJSKI CENTAR „JAHORINA“ Pale.

Po predmetnoj žalbi se izjašnjavamo kako slijedi:

Ugovorni organ je pokrenuo otvoreni postupak javne nabavke nove isklopive šestosjedne žičare po sistemu „ključ u ruke“ (oprema, usluga i radovi) dana 02.11.2020. godine po Obavještenju o nabvaci broj: 396-1-3-67-3-101/20 od 02.11.2020. godine, Ispravkom obavještenja br. 396-1-3-67-8-116/20 od 08.12.2020. godine i Ispravkom obavještenja br. 396-1-3-67-8-118/20 od 18.12.2020. godine. U skladu s tim je objavljena Tenderska dokumentacija za nabavku nove isklopive šestosjedne žičare po sistemu „ključ u ruke“ (oprema, usluga i radovi), br. 6511-OC/20 od 18.12.2020. godine.

Dokaz:

-Obavještenju o nabvaci broj: 396-1-3-67-3-101/20 od 02.11.2020. godine,

Advokat Sanela Gorčić

Sarajevo, Ul. Đoke Mazalića 1/1, tel: +387 33 555-585, fax: +387 33 555-586, gsm: +387 61 723-840
e-mail: sanela@advokat-mujaric.ba, web: www.advokat-mujaric.ba,
račun: 1610000059490014, PDV: 301456820004

-Ispravka obavještenja br. 396-1-3-67-8-116/20 od 08.12.2020. godine
-Ispravka obavještenja br. 396-1-3-67-8-118/20 od 18.12.2020. godine
-Tenderska dokumentacija za nabavku nove isklopive šestosjedne žičare po sistemu „ključ u ruke“ (oprema, usluga i radovi), br. 6511-OC/20 od 18.12.2020. godine.- na CD-u.

Dana 25.12.2020. godine Ugovorni organ, je zaprimio žalbu na Tendersku dokumentaciju od strane „TNT“ doo (izjavljenu 22.12.2020), zastupano po advokatu Bošku Diljeviću iz Banja Luke. Uvidom u podatke iz Izvještaja o preuzimanju Tenderske dokumentacije dana 25.12.2020. godine, Društvo je ustanovilo da žalilac nije preuzelo Tendersku dokumentaciju sa Portala javnih nabavki, na osnovu čega je Ugovorni organ donio Zaključak o odbacivanju Žalbe kao nedopuštene, broj: 8237-OC/20 od 29.12.2020. godine, zbog nedostatska aktivne legitimacije na strani žalioaca.

Dokaz:

-Žalba TNT d.o.o. od 25.12.2020.
-Izvještaj o preuzimanju Tenderske dokumentacije dana 25.12.2020. godine
-Zaključak o odbacivanju Žalbe kao nedopuštene, broj: 8237-OC/20 od 29.12.2020.

Razloge donošenja Zaključka o odbacivanju žalbe TNT-a kao nedopuštene nazlaže se u činjenici da TNT d.o.o. Banja Luka koji nije preuzeo tendersku dokumentaciju niti se aktivno legitimirao kada i na koji način je preuzeo Tendersku dokumentaciju, obzirom da nije registrovan na portal, što je preduslov za mogućnost postupanja Ugovornog organa u prvom koraku: provjera blagovremnosti žalbe na tendersku dokumentaciju (10 dana od preuzimanja TD sa Portala JN) a sve u skladu sa članom 100. Stav 1. , 101. Stav 1. Tačka ZJN.

Shodno članu 97. ZJN da bi TNT d.o.o. Banja Luka mogao izjaviti žalbu, morao je prethodno dokazati postojanje pravnog interesa a prvi korak za to je : preuzimanje tenderske dokumentacije da bi na taj način mogao ukazati da je imao interes za dodjelu ugovora. Bez preuzimanja tenderske dokumentacije ne može se utvrditi postojanje pravnog interesa uopće za subjekta koji izjavljuje žalbu a nije uopće ni ukazao namjeru kroz preuzimanje TD da sudjeluje u postupku a potom i eventualno kako prednje navedena zakonska odredba navodi, “da je imao interes za dodjelu ugovora”.

Primjera radi, za svako postupanje UO neophodno je prethodno utvrditi tko je i kada preuzeo TD za bilo koje druge radnje pa tako i npr.za računanje rokova po članu 39. Stav 3. ZJN, kako TNT nije preuzeo tendersku dokumentaciju, ne može poteći ni novi rok shodno ovoj zakonskoj odredbi: “svim ponuđačima koji su do tog dana preuzeli tendersku dokumentaciju”.

Pa kako TNT d.o.o., nije preuzeo ni osnovnu ni izmijenjenu TD a izjavio je žalbu na izmijenjenu tendersku dokumentaciju, bez da je prethodno preuzeo bilo koju TD isti nije aktivno legitimisan, nema pravni interes i ne može biti stranka u postupku konkretne javne nabavke.

Ugovorni organ je dana 04.01.2021. godine putem elektronske pošte zaprimio Žalbu na Zaključak o odbacivanju Žalbe. Nadalje, Ugovorni organ je mišljenja da navedeni ponuđač osim što nije stranka u postupku, nema nameru učešća u istom budući da se navedeno preduzeće ne bavi djelatnostima koji su predmet nabavke, te se vidi jasna namjera ponuđača za odugovlačenjem postupka, bez namjere i mogućnosti učestvovanja u istom.

Članom 97. Zakona o javnim nabavkama propisano je da žalbu može podnijeti svaki privredni subjekat koji ima ili je imao interes za dodjelu ugovora o javnoj nabavci i koji učini vjerovatnim postojanje interesa da je bila ili mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja Ugovornog organa, a koje se u žalbi navodi kao povreda zakona i podzakonskih akata od strane Ugovornog organa u postupku javne nabavke. Postojanje ² pravnog interesa cijeni se od slučaja do slučaja,

pri čemu iz žalbe treba proizilaziti da je žalilac pretrpio ili bi mogao pretrpjeti štetu od navodnog kršenja prava ili interesa na koje se žalilac poziva u konkretnom slučaju. Dakle, prilikom podnošenja žalbe nije dovoljno da se žalilac pozove ne samo na nastanak štete, već bi to trebao i dokazati, na način da u žalbi navede koje su to okolnosti zbog kojih smatra da mu je već nastala šteta ili da bi mu nastala šteta, te da to po mogućnosti potkrijepi relevantnim dokazima. Potrebno je da ponuđač ima kumulativno ispunjena oba uslova, tj. da dokaže postojanje interesa i mogućnost prouzrokovanja štete.

Dakle kako bi žalilac mogao tvrditi o bilo kakvoj nezakovitosti ili bilo kakvoj šteti ili bilo čemu, ako prethodno nije preuzeo TD i upoznao se sa istom ili n. abilo koji način podnošenjem bilo kakve uopće prijave /ponude na tender iskazao barem formalni interes da je imao namjeru sudjelovati u postupku. A tu namjeru bi iskazao kroz radnju "preuzimanje TD".

Radi se o čistoj zloupotrebi "prava na žalbu" subjektu koji uopće se ni ne bavi premetnom djelatnosti niti je npr. ispred grupe ponuđača istupio, nego bukvalno rečeno, danas svako može da izjavi žalbu kako bi onemogućio UO da radi. Ovo je klasičan primjer takve žalbe.

U skladu sa odredbama ZJN, Uputstvom o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sistemu „E-nabavke“ („Službeni glasnik BiH“, br. 90/14 i 53/15), između ostalog, reguliše i pitanje objave i preuzimanja tenderske dokumentacije, te u vezi sa tim i pojašnjenje tenderske dokumentacije.

Član 9. stav (4) navedenog uputstva izričito navodi da ako ugovorni organ objavi tendersku dokumentaciju u sistemu „E-nabavke“, tenderska dokumentacija se ne može dostavljati na druge načine predviđene članom 55. stav (1) tač. a)-c) ZJN.

Takođe, član 10. stav (1) Uputstva omogućava preuzimanje tenderske dokumentacije isključivo nakon završenog postupka registracije. Ističemo da je sam postupak registracije vrlo jednostavan, kratko traje i prije svega je besplatan. Postupak registracije i nakon toga preuzimanje tenderske dokumentacije je neophodno iz više razloga, ali prije svega zbog same identifikacije ponuđača za dati postupak javne nabavke, momenta preuzimanja tenderske dokumentacija zbog računanja roka za žalbu, omogućavanja pojašnjenja tenderske dokumentacije, prijema naknadnih eventualnih izmjena i/ili dopuna tenderske dokumentacije, a i učešća ponuđača u e-aukciji, a nakon toga i u potpunim elektronskim nabavkama.

Dakle, sistem „E-nabavke“ je i razvijen u skladu sa ZJN i podzakonskim aktima, te u skladu sa tim postoje određene validacije. Naime, u situaciji kada je tenderska dokumentacija objavljena na Portalu javnih nabavki i kada ugovorni organ objavljuje obavještenja o dodjeli ugovora, odnosno dostavlja izvještaje, tada sistem omogućava odabir samo onih ponuđača koje je sam sistem evidentirao kao preuzimaoce tenderske dokumentacije na Portalu.

Iz navedenog jasno proizlazi da u slučaju kada ugovorni organ tendersku dokumentaciju objavi u sistemu „E-nabavke“ to postaje jedini mogući način preuzimanja tenderske dokumentacije u tom postupku. Ponuda ponuđača koji nije preuzeo tendersku dokumentaciju na gore predviđen način neće ni biti predmet pregleda i ocjene ponuda.

Dakle, svaki ponuđač koji ima namjeru učestvovati u postupku javne nabavke dužan je preuzeti tendersku dokumentaciju kao preduslov za bilo koje drugo pravo iz ZJN kao "ponuđač" ili "lica sa pravnim interesom" kojemu ovaj zakon dopušta i propisuje kaopravo. Bez radnje "preuzimanja TD" nema ni jednog daljnjeg koraka za takvo lice. Jednosatvno rečeno, takvo lice nam šta da traži u takvom postupku javne nabavke, osim da zloupotrebljava postupak i vrijeme i UO i KRŽ.

Kako je riječ o čistom šikaniranju izjavioca žalbe, neozbiljnom i neprofesionalnom i svakako nesavjesnom u privrednom poslovanju (koji ne može ni odgovoriti uopće tenderskom zahtjevu

jer se ne bavi tom djelatnosti), potpuno je besmisleno ulaziti u detalje žalbe i baviri se navodima tipa: "retroaktivno donesena odluka" itd., obzirom da je očigledno riječ o procesnoj zloupotrebi prava na žalbu.

S toga je čak Direktor UO upoznao i Nadzorni odbor UO sa kompletnom situacijom, gdje jedan izjavljivač žalbe nesavjesnim radom želi stopirati projekat od tolike vrijednosti i važnosti opštedruštvene koristi koji se desio samo dva puta od rata do danas (jedna šestorosjed na Jahorini i jedan šestorosjed na Bjelašnici), gdje je izuzetno teško obezbijediti ovakvo finansiranje i praćenje od banaka ovakvog projekta. Nadzorni odbor u kojem sjede izuzetno ozbiljni i iskustveni ljudi je dalo saglasnost za nastavak postupka.

Dokaz:

-Odluka Nadzornog odbora br. 8344-OC/20 od 31.12.2020. godine

Shodno članu 101. Stav 6. ZJN, žalitelj koji je propustio uložiti žalbu prema odredbama stave 1 do 5 ovog člana, gubi pravo tražiti ispitivanje zakonitosti po istoj osnovi u kasnijoj fazi postupka", čime je od lica koje nije preuzelo TD niti se na taj način registrovalo kao učesnik u postupku "registrovano lice" niti evidentirano na portal u Izvještaju da j preuzeo TD, ne može dokazati jer i nema pravni interes za podnošenje bilo kakve žalbe i poduzimanje bilo kakve pravne radnje u predmetnom postupku.

S tim u vezi je i Žalba lica TNT d.o.o. od

S toga predlažemo da KRŽ odbaci žalbu lica TNT d.o.o. BVanja Luka, po osovu člana 111 stav 1. Tačka b. ZJN jer žalitelj nije aktivno legitimisan za izjavljivanje iste zbog nepreuzimanja TD sa portala, na način propisan tačkom 2.2. stav 2. Tenderske dokumentacije, a da obaveže isto lice da UG naknede troškove postupka tj. sastava ovog izjašnjenja u iznosu od 948 KM + PDV u skladu sa članom 105. ZUPa BiH.

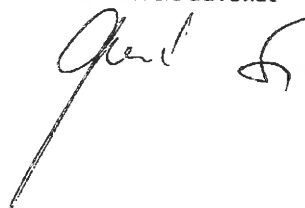
S poštovanjem

Sarajevo; 08.01.2020. godine.

Ugovorni organ
Po punomoćniku
Mr.sc. Sanela Gorčić advokat

Troškovi:

-izjašnjenje: 948 KM + PDV17%



+ punomoć!