



Broj:12-11-15-724-1/20

Sarajevo, 31. 3. 2020. godine

Na osnovu člana 100. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), generalni revizor postupajući po žalbi ponuđača Mtel a.d. Banja Luka, Vuka Karadžića br. 2 (u daljem tekstu: Žalilac), koja je izjavljena na Odluku o izboru ponuđača za „Lot 3 – usluge mobilne telefonije “ d o n o s i

### RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba ponuđača Mtel a.d. Banja Luka od 27. 3. 2020. godine izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 12-11-15-679/20 od 19. 3. 2020. godine u dijelu LOT 3- usluge mobilne telefonije, kao osnovana.
2. Poništava se Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 12-11-15-679/20 od 19. 3. 2020. godine u dijelu LOT 3 - usluge mobilne telefonije.
3. Nalaže se Komisiji imenovanoj za provođenje postupka javne nabavke da predmetni postupak nabavke za LOT 3 vrati na ponovni postupak pregleda i ocjene ponuda.

### Obrazloženje

Ugovorni organ u skladu sa odredbama Zakona i Odlukom broj: 12-11-15-182/20 od 27. 1. 2020. godine, pokrenuo postupak javne nabavke putem postupka – Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za izbor najpovoljnijeg ponuđača za nabavku telekomunikacijskih usluga fiksne i mobilne telefonije i pristupa internetu putem konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda.

Obavještenje o javnoj nabavci, broj: 296-7-2-9-3-10/20 objavljeno na Portalu javnih nabavki dana, 4. 2. 2020. godine. Obavještenje o ispravci Obavještenja o javnoj nabavci, broj: 296-7-2-9-8-15/20 od 13. 2.2020. godine.

Uporedo sa objavljivanjem Obavještenja o nabavci i tenderske dokumentacije na Portalu javnih nabavki, Ugovorni organ uputio je Zahtjev za dostavljanje ponuda na tri adrese dobavljača, i to: „BH Telecom“ d.d. Sarajevo, „JP Hrvatske telekomunikacije“ d.d. Mostar, i „Telemach“ d.o.o.

Postupak javne nabavke provela je Komisija imenovana Rješenjem generalnog revizora broj: 12-11-15-182-1/20 od 27. 1. 2020. godine. godine, koja je o istom sačinila: Zapisnik o zaprimanju ponuda od 3. 3. 2020. godine, Zapisnik o otvaranju ponuda od 3. 3. 2020. godine, Analitički prikaz traženih i dostavljenih dokumenata – Kvalifikacija ponuđača broj 12-11-15-182-12/20 od 9. 3. 2020. godine, Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda br. 12-11-15-182-13/20 od 16. 3. 2020. godine sa preporukom za donošenje odluke o izboru broj: 12-11-15-679/20 od 19. 3. 2020. godine u kojim je konstantovano:

U predmetnom postupku javne nabavke, postupak javne nabavke za LOT 3 - usluge mobilne telefonije, za koji je žalilac uložio žalbu, Ugovornom organu dostavili su ponude slijedeći ponuđači i to: „BH Telecom“ d.d. Sarajevo i „MTEL“ a.d. Banja Luka.

- ukupan broj pristiglih ponuda za LOT 3 je dvije (2) ponude,
- obe ponude su blagovremeno dostavljene,
- nije bilo neblagovremenih ponuda,
- oba ponuđača su kvalificirani ponuđači i njihove ponude su ocijenjene kao prihvatljive,
- da je u skladu sa članom 67. Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14) i tačkom 24. Tenderske dokumentacije primjenjen preferencijalni tretman domaćeg, isključivo u svrhu poređenja ponuda,
- da je primjenjena e-aukcija u skladu sa tačkom 18.1. Tenderske dokumentacije,
- e-aukcija za lot 3 je zakazana 13. 3. 2020. godine u 13:30,
- nakon završetka e-aukcije Ugovorni organ je dobio obavijest Agencije za javne nabavke BiH o uspješno završenoj e - aukciji i Izvještaj o toku i završetku e-aukcije.
- najpovoljniji ponuđač nakon završetka e-aukcije za lot je „BH Telecom“ d.d. Sarajevo.

Ocijenom ponuda kvalificiranih ponuđača primjenom kriterija najniža cijena, za "LOT 3 - usluge mobilne telefonije" predložena je ponuda „BH Telecom“ d.d. Sarajevo kao najpovoljnija.

Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača za nabavku Usluge mobilne telefonije, Žaliocu je dostavljena dana 24. 3. 2020. godine, a što je utvrđeno iz poštanske dostavnice.

Nakon prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, žalilac dana 25. 3. 2020. godine upućuje zahtjev za uvid u ponude.

U zahtjevu za uvid u ponude ponuđač je naveo: „Poštovani, Na osnovu člana 11. stav 5. Zakona o javnim nabavkama BiH (Službeni glasnik BiH 39/14) i na osnovu stava 1. člana 72. Zakona o upravnom postupku (Službeni glasnik BiH broj 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13, 53/16), a vezano za javnu nabavku telekomunikacijskih usluga za potrebe Ureda za reviziju institucija u Federaciji Bosne i Hercegovine, broj nabavke 12-11-15-182-7TD/20, LOT 3 - usluge mobilne telefonije, molimo da nas obavijestite u kojem terminu, možemo izvršiti uvid i kopiranje ponuda i dokumentacije ponuđača BH Telecom-a d.d. Sarajevo“.

Ugovorni organ je putem mail-a uputio dopis kojim je obavijestio ponuđača da će se uvid u ponudu omogućiti 26. 3. 2020. godine u 10:15 h u prostorijama Ureda za reviziju institucija u FBiH, Ložionička br. 3.

Dana 26. 3. 2020. godine predstavnik Mtel a.d. Banja Luka je pristupio u prostorije Ureda za reviziju institucija u FBiH te mu je omogućen uvid u ponude na način da je bez ikakvog vremenskog ograničenja mogao pregledati i ručno bilježiti podatke iz ponude ponuđača BH Telecom d.d. Sarajevo za LOT 3 za koji je tražen uvid.

Ugovorni organ je 27. 3. 2020. godine zaprimio putem maila-a, a 30. 3. 2020. godine putem pošte žalbu Žalioca poslanu preporučenom poštanskom pošiljkom dana 27. 3. 2020. godine.

Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštenog lica.

Žalilac u žalbi, između ostaloga ističe:

„Nakon prijema ožalbene odluke, 24. 3. 2020. godine, žalitelj je Ugovornom organu uputio Zahtjev za uvid i kopiranje ponude izabranog ponuđača, kako bi prilikom uvida utvrdio da li ponuda izabranog ponuđača ima propuste i da li u potpunosti odgovara svim zahtjevima iz tenderske dokumentacije. Pravo na uvid u ponude je regulisano Zakonom o javnim nabavkama, koji u članu 11. stav (5) propisuje: „Nakon prijema o izboru odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, ili odluke o poništenju postupka nabavke a najkasnije do isteka roka za žalbu, ugovorni organ će po prijemu žalbu zahtjeva ponuđača, a najkasnije u roku od dva dana od dana prijema zahtjeva, omogućiti uvid u svaku ponudu, uključujući dokumente podnesene u skladu sa članom 45. stav 2. ovog zakona, s izuzetkom informacija ponuđača označenih kao povjerljive u skladu sa ovim članom“.

Nadalje žalilac ističe:

„Pored toga, Zakon o upravnom postupku, čije odredbe se supsidijarno primjenjuju propisuje slijedeće:

„(1) Stranke imaju pravo razgledati spise ili fotokopiraju potrebne spise predmeta i o svom trošku prepisati potrebne spise, a organ je obavezan to omogućiti. Spisi se razgledaju i prepisuju ili fotokopiraju pod nadzorom određene službene osobe.

(2) Pravo da razgleda spise i da o svom trošku prepíše ili fotokopira pojedine spise ima i svaka druga osoba koja učini vjerovatnim svoj pravni interes za to, kao i društvena organizacija i udruženje građana, ako za to postoji opravdan interes.

(3) Zahtjev za razgledanje i prepisivanje ili fotokopiranje spisa može se staviti i usmeno. Organ može tražiti od osobe iz stava 2. ovog člana da pismeno ili usmeno na zapisnik obrazloži postojanje svog pravnog interesa.

(4) Ne mogu se razgledati ni prepisivati ili fotokopirati: zapisnik o vijećanju i glasanju, službeni referati i nacrti rješenja, kao ni drugi spisi koji se vode kao povjerljivi, ako bi se time mogla osujetiti svrha postupka, ili ako se to protivi javnom interesu ili opravdanom interesu stranke ili trećih osoba.

(5) Ako se spis predmeta vodi u elektronskoj formi, organ je dužan osigurati tehničke uslove za njegovo razgledanje. Organ može osigurati dostupnost elektronskim dokumentima na internetu, ako su osigurani uslovi za zaštitu privatnosti stranke.

(6) Stranka i svaka druga osoba koja učini vjerovatnim svoj pravni interes u predmetu, kao i zainteresirani organi, imaju pravo obavještavati se o toku postupka.

(7) Protiv odbijanja zahtjeva dopuštena je posebna žalba i kad zaključak nije izdat pismeno. Žalba se može izjaviti odmah.

(8) Žalba se može izjaviti odmah po saopćenju, a najkasnije u roku od 24 sata od saopćenja. O žalbi se mora odlučivati u roku od 48 sati od sata izjavljene žalbe.

I pored ove zakonske obaveze ugovornog organa, da ponuđaču obezbijedi odnosno omogući uvid, konkretno kopiranje spisa iz ponude izabranog ponuđača, istom nije omogućeno. Dakle zahtjev žalioaca za uvid i kopiranje ponude i dokumentacije u predmetu nabavke telekomunikacionih usluga za potrebe Ureda za reviziju institucija u Federaciji Bosne i Hercegovine, LOT 3 – Usluge mobilne telefonije, ponuđaču nije odobren. Takvim postupanjem, žalitelj je uskraćen za ostvarivanje svog prava, koja su mu garantovana zakonom, te zbog takvog postupanja nije u mogućnosti da na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja pripremi žalbu u kojem

bi naveo sve eventualne propuste. Također, treba napomenuti da je Agencija za javne nabavke dala mišljenje u vezi uvida u ponude (mišljenje objavljeno na zvaničnoj internet stranici Agencije za javne nabavke) i u kojem se navodi:

„Pravo uvida u ponude podrazumijeva pregled svih ponuda u prostorijama Ugovornog organa koje omogućava prikupljanje svih informacija potrebnih za eventualnu žalbu“

Iz naprijed navedenog je vidljivo da zakonodavac definiše uvid u ponude svih učesnika u postupku javne nabavke, ali najkasnije do isteka roka za žalbu. Izuzetak su samo informacije označene kao povjerljive.

Dakle suština prava na uvid u ponude drugih ponuđača jeste omogućavanje svim učesnicima u postupku da se upoznaju sa svim činjenicama koje su mogle imati uticaj na rezultat postupka. Na osnovu informacija prikupljenih uvidom u ponude drugog ponuđača, svaki učesnik u postupku bi mogao ukazati na eventualne nepravilnosti u ponudama, neusklađenosti sa tenderskom dokumentacijom, na pogreške i propuste Ugovornog organa prilikom pregleda ponuda i sve to upotrijebiti u žalbi.

Takođe, pravo uvida u ponudu je ustanovljeno u cilju osiguranja adekvatne pravne zaštite, te shodno tome, ugovorni organi su dužni da u tom cilju poštuju zakonske odredbe koje su imperativne prirode.

Pored svega žalilac napominje da je postupak javnih nabavki strogo formalni postupak koji sadrži niz formi koje moraju da se ispune, te da uskraćivanje prava na uvid u ponudu izabranog ponuđača, čini povredu materijalnog prava, a šro nadalje čini ožalbenu odluku nezakonitom“. Na osnovu svega navedenog, a kod činjenice da se žalitelj nije mogao upoznati sa sadržinom ponude izabranog ponuđača, jer je onemogućen u vršenju svog zakonom garantovanog prava, predlažemo da Ugovorni organ, ovu žalbu usvoji u cjelosti i i poništi ožalbenu odluku.

Ukoliko pak, Ugovorni organ ne postupi na gore propisani način, predlažemo da Kancelarija za razmatranje žalbi BiH žalbu usvoji u cijelosti i donese odluku kojom će poništiti odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 12-11-15-679/20 od 19. 3. 2020. godine.

U slučaju osnovane žalbe potrebno je i zahtijevamo da nam se izvrši povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.“

Žalba je osnovana.

Ugovorni organ ispitujući navode iz Žalbe je utvrdio da su isti osnovani, te je i odlučeno kao u dispozitivu.

Naime, odredbom člana 72. Stav 1. Zakona o upravnom postupku, koji se shodno odredbi člana 117. Zakona o javnim nabavkama suspendirano primjenjuje, je propisano da stranke imaju pravo da razgledaju spise ili fotokopiraju potrebne spise predmeta i da o svom trošku prepisu potrebne spise, a organ je obavezan da to omogući. Spisi se razgledaju i prepisuju ili fotokopiraju pod nadzorom određenog službenog lica.

S obzirom na naprijed citirani član 72. Stav 1. Zakona o upravnom postupku, a u vezi iznesenih žalbenih navoda odlučeno je kao u dispozitivu.

Pravna pouka: Protiv ovog rješenja, može se uložiti žalba Uredu za razmatranje žalbi putem Ugovornog organa, u roku od 5 (pet) dana od dana prijema rješenja.

Dostaviti:

- Mtel a.d. Banja Luka
- BH Telecom d.d Sarajevo
- Komisiji za javne nabavke
- ① a/a.



**GENERALNI REVIZOR**  
**Dževad Nekić**