



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1699-7/20

Mostar, 30.07.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 057/20/Ž-2 od 06.07.2020. godine, žalitelja Nexen d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Borisu Mandiću, advokatu iz Istočnog Sarajeva, izjavljenu na Rješenje broj 02-11-800-2/20 od 29.06.2020. godine u konkurentskom postupku javne nabavke „*Izgradnja javne rasvjete po lotovima Općina Fojnica*“, ugovornog organa Općina Fojnica, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj 30.07.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

- 1. USVAJA SE** žalba kao **osnovana**.
- 2. USVAJA SE** zahtjev za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe broj 057/20/Ž od 26.06.2020. godine zastupanog po punomoćniku Borisu Mandiću, advokatu iz Istočnog Sarajeva u iznosu od 562,50 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev se odbija kao neosnovan.
- 3. USVAJA SE** zahtjev za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe broj 057/20/Ž od 06.07.2020. godine zastupanog po punomoćniku Borisu Mandiću, advokatu iz Istočnog Sarajeva u iznosu od 562,50 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev se odbija kao neosnovan.
- 4.** Ugovorni organ dužan je isplatiti žalitelju iznos iz tačke 2. i 3. dispozitiva u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
- 5. USVAJA SE** zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ Općina Fojnica (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) objavio je putem porala javnih nabvaki Obavještenje broj 546-7-3-20-3-9/20 od 15.06.2020. godine kojim započinje konkurentski postupak javne nabavke „*Izgradnja javne rasvjete po lotovima Općina Fojnica*“.

Potencijalni ponuđač Nexen d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Borisu Mandiću, advokatu iz Istočnog Sarajeva (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Tenderske dokumentacije za predmetni postupak, izjavio je žalbu 26.06.2020. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ rješavajući žalbu žalitelja donio je Rješenje broj 02-11-800-2/20 od 29.06.2020. godine kojim se žalba djelimično usvaja.

Žalitelj nezadovoljan donesenim Rješenjem, izjavio je žalbu na isto dana 06.07.2020. godine 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 13.07.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 25.07.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Na osnovu članova 99. i 101. Zakona o javnim nabavkama u zakonskom roku i blagovremeno izjavljujemo žalbu na Rješenje br. 02-11-800-2/20 od dana 29.06.2020. godine zbog nerješavanja zahtjeva za naknadu troškova sastava žalbe 057/20/Ž od 26.06.2020. godine.

Dana 30.06.2020. godine, Žalitelj „Nexen“ doo Banja Luka putem e-pošte zaprimio je Rješenje Općine Fojnica br 02-11-800-2/20 od dana 29.06.2020, godine, kojim se djelimično usvaja Žalba ovog Žalitelj br. 057/20/Ž od 26.06.2020. godine.

Dispozitiv navedenog Rješenja glasi:

„1. *Žalba potencijalnog ponuđača „Nexen“ doo Banja Luka, izjavljena protiv Tenderske dokumentacije (...), usvaja se djelimično* 2. *Tenderska dokumentacija (...) mijenja se na način: (...)* 3. (...) 4. (...) 5 *Rok za dostavljanje ponuda (...)* 6. *Javno otvaranje ponuda (...).*“

Ugovorni organ Rješenjem nije riješio o svim postavljenim zahtjevima žalitelja iz žalbe br. 057/20/2 od 26.06.2030. godine.

Tako, u dispozitivu pobijanog Rješenja niti jednom jedinom riječju se ne spominje postavljeni zahtjev iz žalbe - I to zahtjev „Nexen“ d.o.o. Banja Luka za naknadu troškova žalbenog postupka, za sastav žalbe po advokatu punomoćniku, što ovu odluku u tom dijelu čini nepravilnom i nezakonitom.

Članom 199. st. 1. Zakona o upravnom postupku, propisano je:

„(1) Dispozitivom se rješava o predmetu postupka u cijelosti i o svim zahtjevima stranaka u kojima u toku postupka nije posebno riješeno(...)“, a stavom (3) istog člana je propisano:

(3) Dispozitivom se može riješiti i o troškovima postupka, ako ih je bilo, određujući njihov iznos, ko je dužan da ih plati, kome i u kom roku. Ako se u dispozitivu ne rješava o troškovima, navešće se da će se o njima donijeti poseban zaključak.“

U dispozitivu Rješenja nije odlučeno o zahtjevu žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe br. 057/20/Ž od 26.06.2020. godine, a po kojoj je odlučivano pobijanim rješenjem.

Kako u dispozitivu pobijanog rješenja nije odlučeno o zahtjevu za naknadu troškova za sastav žalbe, dok se u obrazloženju obrazlažu i prihvataju troškovi, iz navedenog je jasno da je u ovom dijelu dispozitiv u suprotnosti sa obrazloženjem Rješenja, čime je počinjena bitna povreda pravila upravnog postupka propisana članom 219a stav (2) tačka 7) ZUP-a.

Budući da je žalba usvojena i da žalitelj ima pravo na angažovanje stručne pomoći, to mu pripada pravo na naknadu troškova za sastav žalbe po punomoćniku advokatu.

S obzirom da je ugovorni organ usvojio Žalbu žalitelja, to je u skladu sa odredbom člana 105. stav 2. i član 199, stav 1 i 3 ZUP-a bio dužan odlučiti i usvojiti dispozitivom (kao izvršivim dijelu odluke) zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po punomoćniku advokatu u iznosu od 900,00 KM koji su obračunati prema članu 2. Tarife o nagradama i naknadi za rad advokata RS (Sl. glasnik RS br. 68/05) - VSP 10.256,41 KM.

Imajući u vidu sve naprijed navedeno, predlažemo da Ugovorni organ ili Ured za razmatranje žalbi u skladu sa članom 100., stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH - Usvoji žalbu žalitelja u potpunosti i nadoknadi troškove žalbenog postupka, za sastav žalbe br. 057/20/Ž od 26.06.2020. godine na tendersku dokumentaciju u iznosu od 900,00 KM, kao i troškove žalbenog postupka za sastav ove žalbe br 057/20/Ž-a od 06.07.2020. godine u iznosu od 900,00 KM, što ukupno iznosi 1.800,00 KM.

Žalitelj zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu kojem odredi drugostepeni organ.

Ugovorni organ je aktom broj 02-11-800-2/20 od 10.07.2020. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojoj između ostalog navodi:

Obzirom da je Ugovorni organ rješenjem broj: 02-11-800-2/20 od 29.06.2020. godine uvažio žalbu potencijalnog ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zaprimljenu 01.07.2020. godine na protokol općine Fojnica, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju, te prihvatio da će nadoknaditi tražene troškove za sastav žalbe smatra da navedene činjenice u žalbi od 07.07.2020. godine kako nije riješeno o troškovima nisu tačne.

Ugovorni organ je u skladu sa članom 15. Zakona o upravnom postupku Federacije Bosne i Hercegovine („Službene novine Federacije Bosne i Hercegovine“ broj:2/98 i 48/99”), rješenjem broj: 02-11-800-2/20 od 29.06.2020. godine kojim je djelimično uvažena žalba prihvatio da će nadoknaditi tražene troškove za sastav žalbe.

Ugovorni organ smatra da žalba potencijalnog ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka zastupan po, punomoćniku, advokatu Borisu Mandiću od 07.07.2020. godine, nije opravdana kao i da su navedeni troškovi za sastav „druge“ žalbe neopravdani troškovi, obzirom na to da je Ugovorni organ prihvatio da će izvršiti naknadu troškova za sastav žalbe na Tendersku dokumentaciju.

S obzirom na činjenicu da je prvobitna žalba na tendersku dokumentaciju bila djelimično osnovana, da je Ugovorni organ Rješenjem, broj: 02-11-800-2/20 od 29.06.2020. godine djelimično uvažio žalbu i prihvatio zahtjev žalitelja da u cjelosti nadoknadi tražene troškove, za sastav žalbe po punomoćniku, advokatu Borisu Mandiću, u iznosu od 900,00 KM.“ prijedlog je da Ured za razmatranje žalbi nakon provedenog postupka predmetnu žalbu u skladu sa članom 111. Zakona o javnim nabavkama odbije.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1699-4/20 od 15.07.2020. 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 ugovorni organ rješavajući žalbu na Tendersku dokumentaciju usvojio žalbu žalitelja kao djelimično osnovanu, te je donio Rješenje broj 02-11-800-2/20 od 29.06.2020. godine u kojem ugovorni organ nije riješio o svim postavljenim zahtjevima žalitelja iz žalbe br. 057/20/2 od 26.06.2030. godine. Tako, u dispozitivu pobijanog Rješenja niti jednom jedinom riječju se ne spominje postavljeni zahtjev iz žalbe - I to zahtjev „Nexen“ d.o.o. Banja Luka za

naknadu troškova žalbenog postupka, za sastav žalbe po advokatu punomoćniku, što ovu odluku u tom dijelu čini nepravilnom i nezakonitom.

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi da je ožalbenim rješenjem uvažio žalbu potencijalnog ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zaprimljenu 01.07.2020. godine na protokol općine Fojnica, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju, te prihvatio da će nadoknaditi tražene troškove za sastav žalbe, te smatra da navedene činjenice u žalbi od 07.07.2020. godine kako nije riješeno o troškovima nisu tačne.

Ovaj organ je uvidom u ožalbeno Rješenje utvrdio kako je ugovorni organ tačkom 1. dispozitiva usvojio žalbu žalitelja kao djelimično osnovanu, ali u dispozitivu rješenja se nije očitovao o zahtjevu za nadokandom troškova za sastav žalbe od 26.06.2020. godine u iznosu od 900,00 KM, a što je bio dužan u skladu sa članom 108. Zakona o upravnom postupku (“Službeni glasnik BiH” br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16).

Imajući u vidu da se ugovorni organ nije izjasnio o zahtjevu za troškove sastava žalbe žalitelja, a niti je naveo da će se o tome donijeti poseban zaključak u skladu sa članom 108. stav (4) Zakona o upravnom postupku, te kako je obrazloženje ožalbenog rješenja kontradiktorno dispozitivu rješenja jer je u obrazloženju rješenja navedeno da će ugovorni organ nadoknaditi tražene troškove žalitelju, ovaj organ utvrđuje **osnovanim** žalbeni navod žalitelja.

Žalitelj je postavio zahtjev za nadoknom troškova za sastav žalbe br. 057/20/Ž od 26.06.2020. godine na tendersku dokumentaciju u iznosu od 900,00 KM, kao i troškove žalbenog postupka za sastav ove žalbe br 057/20/Ž-a od 06.07.2020. godine u iznosu od 900,00 KM, što ukupno iznosi 1.800,00 KM.

Obzirom da je žalba osnovana, ovaj organ je usvojio zahtjev žalitelja za naknadom troškova postupka, u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku i to:

- Za sastav žalbe br. 057/20/Ž od 26.06.2020. godine koji se sastoje od troškova sastava žalbe po advokatu u iznosu od 450,00 KM, plus paušal 25% u iznosu od 112,50 KM što ukupno iznosi 562,50 KM, dok u preostalom dijelu zahtjeva za nadoknom troškova za sastav žalbe, zahtjev se odbija kao neosnovan.
- Za sastav žalbe br. 057/20/Ž od 06.07.2020. godine koji se sastoje od troškova sastava žalbe po advokatu u iznosu od 450,00 KM, plus paušal 25% u iznosu od 112,50 KM što ukupno iznosi 562,50 KM, , dok u preostalom dijelu zahtjeva za nadoknom troškova za sastav žalbe, zahtjev se odbija kao neosnovan.

Ovaj organ odlučio je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine.

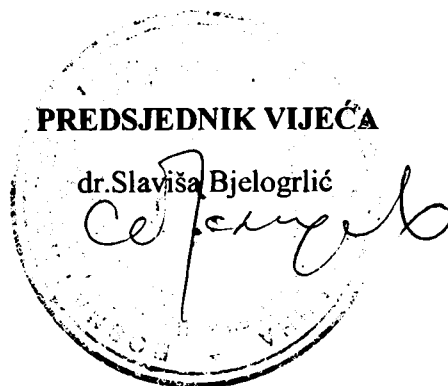
Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4.

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:

- Nexen d.o.o. Banja Luka
putem advokata Borisa Mandića iz I.Sarajeva
- Općina Fojnica
- Evidencija
- a/a.