BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

08 -10- 2020

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-2499-8/20
Banja Luka, 08.10.2020.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi od 11.09.2020. godine ponuđača „PRIMAX" d.o.o. Mostar Ante Starčevića 66, 88000 Mostar, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, Vidovdanska bb, 78400 Gradiška na Rješenje broj: 852/20 od 08.09.2020.godine u postupku javne nabavke robe „Nabava uglja za potrebe JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa za grejnu sezonu 2020/2021, ugovornog organa JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa, Trg oslobođenja 10, 74400 Derventa, na osnovu člana 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH" broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća II održanoj 08.10.2020.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se**, kao osnovana žalba od 11.09.2020.godine ponuđača „PRIMAX" d.o.o. Mostar Ante Starčevića 66, 88000 Mostar, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, Vidovdanska bb, 78400 Gradiška, a Rješenje broj: 852/20 od 08.09.2020.godine u postupku javne nabavke robe „Nabava uglja za potrebe JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa za grejnu sezonu 2020/2021, ugovornog organa JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa, Trg oslobođenja 10, 74400 Derventa, poništava i predmet vraća na ponovni postupak.
2. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača „PRIMAX" d.o.o. Mostar, za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.
3. **Usvaja se** kao osnovan zahtjev ponuđača „PRIMAX" d.o.o. Mostar, za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u visini od 614,25 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev u visini od 285,75 KM **odbija kao neosnovan**.
4. **Nalaže se** Ugovornom organu JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa, Trg oslobođenja 10, 74400 Derventa, da ponuđaču „PRIMAX" d.o.o. Mostar, nadoknadi troškove žalbenog postupka po punomoćniku u iznosu od 614,25 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač „PRIMAX" d.o.o. Mostar Ante Starčevića 66, 88000 Mostar, (u daljem tekstu Žalilac), zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, Vidovdanska bb, 78400 Gradiška podnio je žalbu 11.09.2020.godine na Rješenje broj: 852/20 od 08.09.2020.godine u postupku javne nabavke robe „Nabava uglja za potrebe JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa za grejnu sezonu 2020/2021, objavljeno na Portalu javnih nabavki broj: 1306-7-1-1-3-1/20 od 02.09.2020.

godine od strane JU OŠ „Nikola Tesla“ Derventa, Trg oslobođenja 10, 74400 Derventa, (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:
- da je Rješenje Ugovornog tijela broj: 852/20 od 08.09.2020.godine nezakonito, jer je odbijen zahtjev Žalioca za naknadu troškova pravnog zastupanja.

Žalilac u žalbi ističe da je 10. 09. 2020. godine zaprimio Rješenje Ugovornog tijela broj: 852/20 od 08.09.2020. godine o usvajanju žalbe žalitelja izjavljene na tendersku dokumentacij javne nabave uglja za potrebe JU OŠ ..Nikola Tesla“ Derventa za grejnu sezonu 2020/2021, po Obavještenju o nabavi broj: 1306-7-1-1-3-1/20.

Žalitelj podnosi žalbu zbog pogrešnog tumačenja i primjene članka 117.. 110. i 120. Zakona o javnim nabavama., jer je pobijanim Rješenjem odbijen zahtjev Žalioca za naknadu troškova pravnog zastupanja.

Žalilac ističe zahtjev za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 900,00 KM.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene nadoknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

U Izjašnjenju broj: 897/20 od 15.09.2020.godine Ugovorni organ JU OŠ "Nikola Tesla" Derventa ističe da je u skladu sa Odlukom o pokretanju javne nabavke, broj 576/20 od 24.06.2020.godine objavio tendersku dokumentaciju na Portalu javnih nabavki u predmetu nabavke „Nabavka uglja sa uslugom prevoza za potrebe JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa za grejnu sezonu 2020/2021", broj obavještenja : 1306-7-1-1-3-1/20 od 02.09.2020.godine.

Ugovorni organ je Rješenjem broj: 852/20 od 08.09. 2020. godine djelimično usvojio žalbu na tendersku dokumentaciju. Istim Rješenjem donesena je odluka da se tenderska dokumentacija na koju je uložena žalba ispravi i to u dijelu koji se odnosi na neusklađenost tendrske dokumentacije sa zakonskim i podzakonskim aktom, što je i objavljeno na potralu javnih nabavki , broj ispravke obavještenja: 1306-7-1-1-8-2/20 dana 09.09.2020.godine. Takođe Rješenjem broj: 852/20 od 08.09.2020.godine odbijen je zahtjev žalioca zastupanog po advokatu Rafaeli Ljubojević-Đurić iz Gradiške za naknadu troškova sastavljanja žalbe u iznosu od 900,00 KM , kao neosnovan.

Ugovorni organ, izjašnjavajući se na sve gore navedeno, smatra da žalilac neopravdano zahtjeva troškove advokatskih usluga za sastav žalbe na teret ugovornog organa, te osporava da je u konkretnom slučaju bilo nužno i opravdano zastupanje advokata u ime žalioca PRIMAX d.o.o. Mostar iz razloga što se žalbeni navodi žalioca temelje na činjenicama koje ne spadaju u domen advokatske struke, te nije bilo nužno korišćenje advokatskih usluga. Dalje, ugovorni organ ističe da se u konkretnom slučaju radi samo o radnji preuzimanja tenderske dokumentacije sa portala javnih nabavki, što se nikako ne može podvesti pod pravo svakog čovjeka- građanina ili pravnog subjekta da samostalno i slobodno odlučuje da li će advokat u nekom pravnom poslu zastupati svoje interese sam - osobno ili putem punomoćnika - advokata, već se u konkretnom slučaju radi o tehničkoj radnji skidanja dokumentacije sa portala koju radnju je moglo izvesti bilo koje lice, obzirom da nakon toga nije pripremana tehnička dokumentacija, niti je ista poslata ugovornom organu. Ugovorni organ smatra da se troškovi za pravno zastupanje nadoknađuju samo u slučaju kada je takvo zastupanje nužno i opravdano.(član 105. stav (3) Zakona o upravnom postupku BiH,) te je stanovišta da je zastupanje u upravnom postupku nužno i opravdano samo ako se radi o neukoj stranci kojoj je neophodno pravo zastupanje s obzirom na složenost predmeta.

Budući da je PRIMAX d.o.o. Mostar registrovano pravno lice, koje pretenduje da bude dobavljač uglja, odnosno učesnik u postupku, očigledno je da se radi o pravnom licu koje nije neuka stranka i koje raspolaže stručnim znanjem koje isključuje mogućnost naplate troškova od strane Ugovornog organa. Ugovorni organ, opreza radi, napominje da za navedenu žalbu i njen sadržaj nije potrebno angažovati advokata, tako da su troškovi advokata nepotrebni, nerealno visoki i ne trebaju se priznati, tim prije što se u konkretnom slučaju troškovi potražuju od osnovne škole koja se u doba pandemije suočava sa ogromnim poteškoćama i troškovima,te bi plaćanje traženih iznosa zaista predstavljalo ogroman problem, tim prije što su navodi žalioca usvojeni i tenderska dokumentacija izmijenjena, onako kako je žalbom i ukazano.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi od 11.09.2020.godine ponuđača „PRIMAX" d.o.o. Mostar Ante Starčevića 66, 88000 Mostar, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, Vidovdanska bb, 78400 Gradiška na Rješenje broj: 852/20 od 08.09.2020. godine u postupku javne nabavke robe „Nabava uglja za potrebe JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa za grejnu sezonu 2020/2021, ugovornog organa JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa, Trg oslobođenja 10, 74400 Derventa, navode u Izjašnjenju broj: 897/20 od 15.09.2020.godine Ugovornog organa na žalbu te izvršio uvid i analizu svih dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi u spisu.

Osnovan je žalbeni navod da je Rješenje Ugovornog tijela broj: 852/20 od 08.09.2020.godine nezakonito, jer je odbijen zahtjev Žalioca za naknadu troškova pravnog zastupanja.

U konkretnom slučaju Ugovorni organ je propustio da u skladu sa članom 105. stav (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH" broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), Rješenjem broj: 852/20 od 08.09. 2020.godine prihvati i obračuna troškove sastava žalbe po punomoćniku, jer kad u postupku učestvuju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali učestvovanjem u postupku. Ako je u takvom slučaju koja od stranaka djelimično uspjela sa svojim zahtjevom, ona je dužna nadoknaditi protivnoj stranci troškove srazmjerno dijelu svog zahtjeva s kojim nije uspjela. Stranka, koja je obiješću prouzrokovala protivnoj stranci troškove u postupku, dužna je toj stranci te troškove nadoknaditi.

U skladu sa Tarifnim brojem 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske", broj: 68/05) za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku osnovan je zahtjev u visini od 614,25 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev u visini od 285,75 KM nije osnovan.

U konkretnom slučaju u skladu sa Tarifom 3. stav (1) za sastav žalbe po punomoćniku Žaliocu pripada 150 bodova. U skladu sa Tarifom 3. stav (2) 50% iz stava (1) Tarife 3. ili 75



bodova te u skladu sa Tarifom 12. 25% visine nagrade iz Tarife 3. stav (1), odnosno 37,5 bodova što ukupno iznosi 262,5 bodova ili 525 KM. Na ovaj iznos obračunata vrijednost od 17% PDV-a je 89,25 KM što ukupno iznosi 614,25 KM.

Zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM je osnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršiće 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 propisanih članom 108. ZJN („Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH" broj 39/14 od 19.05.2014. godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH" broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Upustvo 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 (trideset) dana od dana prijema ovog Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

Predsjednik Vijeća II:

Radomir Pašić

Dostaviti:

1. Rafaela Ljubojević-Đurić, Vidovdanska bb, 78400 Gradiška,
2. JU OŠ „Nikola Tesla" Derventa, Trg oslobođenja 10, 74400 Derventa,
3. a/a.