BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2358-11/20
Мостар, 15.10.2020.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби понуђача М-МИЛД д.о.о. Прозор-Рама од 24.8.2020.год. изјављену по Заједничком одвјетничком уреду Нада Далипагић и Јелена Далипагић-Црњац из Мостара, којом се захтијева поништење Уговора о пружању услуга превоза ученика основних школа у школској 2020/2021 години на релацијама: Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци, Ковачево Поље - Рипци и Дружиновићи-Јаклићи-Рипци бр.01/1-23-2423/20 од 9.9.2020.год. уговорног органа Општина Прозор-Рама, на основу члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) и став (2) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14) на сједници Вијећа IVб одржаној 15.10.2020.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
   Поништава се Уговор о пружању услуга превоза ученика основних школа у школској 2020/2021 години на релацијама: Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци, Ковачево Поље - Рипци и Дружиновићи-Јаклићи-Рипци бр.01/1-23-2423/20 од 9.9.2020.год.
2. Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава жалбе изјављене по Заједничком одвјетничком уреду Нада Далипагић и Јелена Далипагић-Црњац из Мостара, у укупном износу од 280,80 КМ, које је уговорни орган дужан надокнадити жалиоцу у року од 15 дана од пријема овог рјешења, док се преостали дио захтјева одбија као неоснован.
3. Повратак уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршиће се посебним актом овог органа.

О б р а з л о ж е њ е

1.Уговорни орган, Општина Прозор-Рама (у даљем тексту: Уговорни орган) је дана 9.9.2020.год. закључио Уговор о пружању услуга превоза ученика основних школа у школској 2020/2021 години на релацијама: Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци, Ковачево Поље - Рипци и Дружиновићи-Јаклићи-Рипци бр.01/1-23-2423/20 од 9.9.2020.год.
Понуђач, М-МИЛД д.о.о. Прозор-Рама (у даљем тексту: Жалилац), дана 24.8.2020.год. изјављује по Заједничком одвјетничком уреду Нада Далипагић и Јелена Далипагић-Црњац

из Мостара, жалбу уговорном органу којом захтијева поништење наведеног уговора, који исту као неосновану, заједно са Изјашњењем на жалбу (од 3.9.2020.год.) прослиједјује Канцеларији за разматрање жалби БиХ.
2. У складу са чланом 109. ЗЈН, жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.
Жалба је основана.
3. Жалилац у жалби истиче да се Одлуком Општинског вијећа број 01-04-2043/20 од 17.07.2020.године подузећу Јавни пријевоз д.о.о. Прозор-Рама додјељује дјелатност пријевоза ученика основних школа на релацијама и то за школску 2020/21: Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор; Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци; Дружиновићи-Јаклићи-Рипци и Ковачево Поље-Рипци, те је темељем наведене одлуке Општина са Јавним пријевозом д.о.о. Прозор-Рама према сазнању жалитеља, закључила Уговор о пружању услуга на наведеним релацијама. Жалилац наглашава да се Закон о јавним набавкама примјењује на уговоре о јавним набавкама чији су предмет робе, услуге и радови које дођељују уговорна тијела дефинирана у чл. 4. и 5. Закона, која уговорна тијела у поступку додјеле јавних уговора за робе, услуге и радове обвезна провести одговарајући поступак јавне набавке и слиједити захтјеве које дефинира закон и подзаконски акт. С тим у вези жалилац истиче да је Уговор закључен без претходно проведеног поступка јавних набавки, без било какве законом предвиђене процедуре, самовољом Општине, те кршењем принципа конкурентности, ради чега Уговор закључен по основу предње Одлуке не може остати на правној снази. Жалилац напомиње да избјегавање провођења законитог поступка јавних набавки поводом предметних релација за школску 2020/2021 је била искључива намјера уговорног органа, како би се заинтересирана правна лица за пружање предметних услуга елиминирали из тржишног натјецања те како би се погодовало правном лицу у власништву Општине, при чему наглашава да су све остале релације ради пријевоза ученика основних школа за 2020/2021 регуларно отишле у поступак јавних набавки, изузев ових релација за које је у протеклој школској години између жалиоца и Општине постојао спор. У датом контексту, жалилац напомиње да су и предметне три релације биле обухваћене и предвиђене Планом јавних набавки Општине Прозор-Рама за 2020. године са извором финанцирања - прорачун. Сходно наведеном, жалилац захтијева поништење закљученог Уговора о пружању услуга превоза ученика основних школа у школској 2020/2021 години на релацијама: Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци, Ковачево Поље - Рипци и Дружиновићи-Јаклићи-Рипци.
Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу истиче да у организовању пријевоза ученика основних школа и средње школе поступа сходно Закону о начелима локалне самоуправе у ФБиХ (Службене новине ФБиХ број 49/06 и 51/09), Закону о комуналној дјелатности (Народне новине ХНЖ/К бр: 4/16), Закону о основном одгоју и образовању у ХНЖ/К („.Народне новине ХНЖ/К 5/00. 4/04, 5/04, 1/14), Закону о јавним набавама у БиХ (Службени гласник БиХ бр: 39/14), подзаконским актима, Статуту Општине, користећи податке о броју ђеце која требају пријевоз и слично. У складу са напријед наведеним одлучено је да се један дио услуга пријевоза ученика (неколико релација) додијелити предузећу у 100% -тном власништву Општине, а други дио услуга пријевоза ученика (релације подијељене у 10 лотова) кроз процедуру јавне набаве додијелити најповољнијим понуђачима из приватног сектора у складу са одредбама ЗЈН. Тако је "Јавном пријевозу" д.о.о. Прозор-Рама, Одлуком Општинског вијећа Прозор-Рама број: 01-04- 2043/20 од 17.07.2020. год., додијељен пријевоз

ученика основних школа на слиједећим релацијама: Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци; Ковачево Поље-Рипци; Дружиновићи-Јаклићи-Рипци и Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, као комунална дјелатност индивидуалне комуналне потрошње, по Закону о комуналној дјелатности (Народне новине ХНЖ/К бр: 4/16), при чему је превоз ученика основних школа предвиђен Планом јавних набава за 2020. годину, али без утврђивања појединачних линија превоза.

Увидом у предметни спис утврђено је да је Општинско вијеће Прозор-Рама дана 31.7.2017.год. донијело Одлуку о оснивању д.о.о. Јавни пријевоз Прозор-Рама, у којој се наводи да је оснивач и једини члан Општина.

Даљим увидом у спис утврђено је да је Општинско вијеће Прозор-Рама дана 17.7.2020.год., позивањем на одредбе Закона о комуналним дјелатностима („Народне новине ХНЖ/К" бр.4/16) усвојило Одлуку о додјели превоза ученика основних школа Јавном пријевозу д.о.о. Прозор-Рама, на слиједећим релацијама: Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци; Ковачево Поље-Рипци; Дружиновићи-Јаклићи-Рипци и Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, при чему се у Одлуци наводи да се средства за обављање превоза ученика на споменутим реалацијама осигуравају из Буџета Општине, намјенских дотација и осталих извора.

Такође је утврђено да је дана 9.9.2020.год. Општина Прозор-Рама, основом Одлуке о додјели превоза ученика основних школа Јавном пријевозу д.о.о. Прозор-Рама, на слиједећим релацијама: Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци; Ковачево Поље-Рипци; Дружиновићи-Јаклићи-Рипци и Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор од 17.7.2020.год. са д.о.о. Јавни пријевоз Прозор-Рама, закључила Уговор о превозу ученика основних школа бр.01/1-23-2423/20 на релацијама: Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци; Ковачево Поље-Рипци; Дружиновићи-Јаклићи-Рипци и Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор.

Увидом у дати Уговор, утврђено је да је његова укупна вриједност 109.025,00 КМ, те да се у истом наводи да ће Општина Прозор-Рама (као Наручитељ) споменути износ уплатити на рачун Извршитеља (Јавни пријевоз д.о.о. Прозор-Рама) након извршених услуга и испостављања рачуна.

У контексту разматране жалбе напомиње се да члан 111. став (2) тачка д) ЗЈН прописује да ће Канцеларија за разматрање жалби поништити уговор о јавној набавци ако је уговорни орган закључио уговор без примјене поступка јавне набавке, осим у случајевима када то овај закон допушта.

У вези са наведеним, наглашава се да члан 10. ЗЈН - Изузеци од примјене одредаба овог закона, садржи сљедеће одредбе:

(1) Од примјене овог закона изузимају се: а) уговор о јавној набавци који је законима у Босни и Херцеговини проглашен државном тајном; б) уговор о јавној набавци чије извршење захтијева посебне мјере безбједности у складу са законима у Босни и Херцеговини; ц) уговор који се додјељује у складу са међународним споразумом према којем се примјењује посебна процедура међународних, кредитних или донаторских аранжмана или уговор о јавној набавци који је закључен у складу са посебним правилима дефинисаним међународним уговором између Босне и Херцеговине и једне или више држава за пројекте које ће уговорне стране заједнички изводити или користити, или на основу међународних споразума о стационирању трупа које закључи Босна и Херцеговина; д) уговор о јавној набавци природних и законских монопола, а који могу укључити набавку воде, електричне енергије, гаса, топлотне енергије и других услуга, до отварања релевантног тржишта за конкуренцију; е) уговор о куповини или закупу постојећих зграда, друге непокретне имовине, земљишта или права која из њих проистичу, било којим финансијским средствима, уз обавезу уговорног органа да обезбиједи транспарентност те процедуре, с тим што набавка финансијских услуга за куповину или закуп постојећих зграда, друге непокретне имовине, земљишта или права

која из њих проистичу, истовремено, прије или након уговора о куповини или закупу, у било којем облику, подлијеже спровођењу једног од поступака дефинисаних овим законом; ф) уговор који за предмет има услуге из Анекса II Дио Ц овог закона.
Истовремено, члан 4. став (1) тачка а) ЗЈН прописује да је уговорни орган свака институција власти у БиХ, ентитетима, Брчко Дистрикту БиХ или општина, док одредбе члана 6. ЗЈН одређују да је уговорни орган дужан да додјељује уговоре о јавној набавци примјењујући поступке дефинисане ЗЈН и подзаконским актима. Такође, одредбама члана 19. став (1) ЗЈН предвиђено је да уговорни орган из члана 4. Закона за додјелу уговора о јавној набавци примјењује отворени или ограничени поступак, као основне и редовне поступке, док се преговарачки поступак са објавом или без објаве обавјештења, као и такмичарски дијалог, могу примијенити као изузетак, само ако су за то испуњени услови утврђени Законом.
Сходно наведеном, захтјев жалиоца за поништењем предметног Уговора о превозу ученика основних школа бр.01/1-23-2423/20 од 9.9.2020.год. на релацијама: Варвара-Румбоци-Јаклићи-Рипци; Ковачево Поље-Рипци; Дружиновићи-Јаклићи-Рипци и Варвара-Дружиновићи-Лапсуњ-Прозор, сматра се основаним. Наиме, прво је евидентно да се Општина Прозор-Рама приликом доношења Одлуке о додјели превоза ученика основних школа Јавном пријевозу д.о.о. Прозор-Рама од 17.7.2020.год. те закључењем Уговора о превозу ученика основних школа бр.01/1-23-2423/20 од 9.9.2020.год. није позвала на (евентуално) изузеће од примјене ЗЈН а у вези са одредбама Закона о комуналним дјелатностима ХНЖ/К (на чије се одредбе Општинско вијеће позвало приликом доношења Одлуке о додјели превоза), те се тим констатује да Општина Прозор-Рама није образложила разлоге доношења Одлуке односно закључења Уговора са привредним друштвом чији је оснивач, за неспровођење поступка јавне набавке превоза ученика на односним реалацијама, имајући у виду одредбе члана 4. став (1) тачка а) ЗЈН, односно одредбе члана 10. ЗЈН.
У вези са истакнутим, констатује се да у конкретној ситуацији, прије доношења Одлуке о додјели превоза ученика основних школа Јавном пријевозу д.о.о. Прозор-Рама, односно закључењу спорног Уговора о превозу ученика, не постоје докази да је Општина Прозор-Рама утврдила да ли за дјелатност предметне набавке (превоза ученика) постоји конкуренција на тржишту, односно да ли је ријеч о дјелатности за коју не постоје алтернативни добављачи, те се с тим у вези цијени да Општина Прозор-Рама у конкретној ситуацији није испитала, а што је била дужна учинити, прије доношења Одлуке о додјели превоза ученика односно прије закључења Уговора о превозу ученика, да ли за конкретну набавку постоји релевантно тржиште, у сврху примјене изузећа из члана 10. став (1) ЗЈН.
Дакле, у конкретној ситуацији, Општина Прозор-Рама је у односу на превоз ученика спорних релација, била у обавези спровести (одговарајући) поступак јавне набавке у складу са одредбама ЗЈН, посебно имајући у виду чињеницу да се услуге превоза ученика у школској години 2020 финансирају из Буџета Општине, да су исте уврштене у Одлуци о усвајању плана јавних набавки за 2020.годину бр.01/1-11-15/20 од 7.1.2020.год. и Одлуци о усвајању допуна плана јавних набавки за 2020.год. бр.01/1-11-15/20-3 од 9.9.2020.год. (донесеним од стране Начелника Општине) као и чињеницу да је Општина Прозор-Рама поступак услуга одређеног броја релација предметне набавке (превоза ученика) спровела примјеном одредби ЗЈН (У Изјашњењу на жалбу, Општина наводи да је жалиоцу додијељен уговор о превозу ученика за три лота набавке у питању).
4. Жалилац предметном жалбом захтијева накнаду трошкова састава исте, изјављене по Заједничком одвјетничком уреду Нада Далипагић и Јелена Далипагић-Црњац из Мостара, у износу од 360,00 КМ, увећаном за припадајући износ ПДВ-а. С обзиром на утврђену

основаност предметне жалбе, сходно члану 105. Закона о управном поступку, усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава исте, изјављене по именованом пуномоћнику/адвокату, у укупном износу од 280,80 КМ (састав жалбе 240,00 КМ, примјеном члана 18. став 2. и члана 33. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката – „Службене новине ФБиХ“ бр.22/04, и 40,80 КМ на име ПДВ-а), док се захтјев у преосталом дијелу одбија као неоснован.

6. Повратуплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршиће се посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 86/14).

Поука о правном лијеку:

Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Алма Салкић - Мијић

Доставити:

- М-МИЛД д.о.о. Прозор-Рама, по Заједничком одвјетничком уреду Н.Далипагић и Ј.Далипагић-Црњац из Мостара
- Општина Прозор-Рама
- Јавни пријевоз д.о.о. Прозор-Рама
- а/а