BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2650-7/20

Mostar, 22.10.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu bez broja od 09.09.2020. godine, žalitelja Gradprom d.o.o. Srbac, zastupanog po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju u konkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka mini busa za vanlinijski prevoz đaka"*, ugovornog organa JU Prva osnovna škola Bosanska Krupa, 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 I održanoj 22.10.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se:
   - Tenderska dokumentacija u konkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka mini busa za vanlinijski prevoz đaka"*, ugovornog organa JU Prva osnovna škola Bosanska Krupa zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 932-7-1-2-3-2/20 od 08.09.2020. godine.
2. **USVAJA SE** zahtjev za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe zastupanog po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke u iznosu od 658,12 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev se odbija kao neosnovan. Ugovorni organ dužan je isplatiti žalitelju iznos od 658,12 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

Obrazloženje

Ugovorni organ JU Prva osnovna škola Bosanska Krupa (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) objavio je putem portala javnih nabavki Obavještenje broj 932-7-1-2-3-2/20 od 08.09.2020. godine za konkurentski postupak javne nabavke *„Nabavka mini busa za vanlinijski prevoz đaka"*.

Potencijalni ponuđač GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antoniću iz Banja Luke (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Tenderske dokumentacije za predmetni postupak javne nabavke, izjavio je žalbu 09.09.2020. godine na istu 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 25.09.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 16.10.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

U skladu sa odredbama člana 94. - 114. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine ulažemo žalbu na tendersku dokumentaciju za nabavku roba: „MINI BUS ZA POTREBE ŠKOLE, KONKURENSKI ZAHTJEV ZA DOSTAVU PONUDA, Zamjena starijeg uz donaplatu novijeg vozila, bez broja, objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 03.09.2020. godine, koju je objavio ugovorni organ JU"Prva osnovna škola" Bosanska Krupa.

Tenderskom dokumentacijom, strana 9. i 10. propisano je:
„17. Preferencijalni tretman domaćeg
Ugovorni organ obavezno primjenjuje preferencijalni tretman domaćeg (preferencijalni tretman cijene) iz člana 67. Zakona i u skladu sa Odlukom o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg („Službeni glasnik BiH", broj 103/14).
Cjenovni preferencijalni tretman će se primjenjivati isključivo u svrhu poređenja ponuda na način da će prilikom obračuna cijena ponuda, u svrhu poređenja ponuda, umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor-od 15%.
Primjena preferencijalnog faktora je isključena u odnosu na zemlje potpisnice Aneksa 1 Sporazuma o izmjeni i pristupanju centrHnoevropskom sporazumu o slobodnoj trgovini - Konsolidirana verzija centralnoevropskog sporazumu slobodnoj trgovini (CEFTA 2006).
U smislu ove odredbe, domaće ponude su ponude koje dostave fizička ili pravna lica sa sjedištem u Bosni i Hercegovini, koja su registrirana u skladu sa zakonima u Bosni i Hercegovini, u kojima su najmanje 50% ukupne vrijednosti od ponu lenih roba za izvršenje ovog ugovora je iz BiH. Preferencijalni tretman domaćeg se dokazuje izjavom ponuđača, popunjenom u skladu sa zahtjevima datim u Aneksu 2."

Navedenim propisivanjem ugovorni organ postupio je suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskim aktima.
Članom 67. Zakona o javnim nabavkama propisano je: "Primjena preferencijalnog tretmana domaćeg definira se posebnim podzakonskim aktom koji donosi Vijeće ministara BiH u roku od 30 dana od dana stupanja na snagu ovog zakona."
Vijeće ministara Bosne i Hercegovine, na prijedlog Agencije za javne nabavke Bosne i Hercegovine, na 23. vanrednoj sjednici održanoj 29.05.2020. godine, donijelo je Odluku o

obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg, koja je objavljena u „Službenom glasniku BiH“ broj: 34/20.
Predmetnom odlukom propisano je da će se u svrhu poređenja ponuda, umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor domaćeg od 30% u postupcima javnih nabavki kod kojih je objavljeno obavještenje o nabavci ili upućen poziv kandidatima/ponuđačima za postupke koji nemaju obavještenje o nabavci u periodu od 01.06.2020. do 01.06.2021. godine.
Kako je ugovorni organ propisao primjenu Odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg („Službeni glasnik BiH“, broj 103/14), te propisao da će u svrhu poređenja ponuda, umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor od 15% te kako se radi o postupku javne nabavke za koje je objavljeno obavještenje o nabavci dana 08.09.2020. godine, isti je postupio suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama i važeće odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg.
Dalje, U postupku javne nabavke novih vozila ne mogu istovremeno nuditi na otkup, odnosno ne mogu se prodavati stara vozila ugovornog organa i to kao dio jedinstvenog postupka javne nabavke, iz razloga što bi isto predstavljalo kršenje osnovnih načela definisanih članom 1. Zakona, a koji se odnose na pravičnu i aktivnu konkurenciju među potencijalnim ponuđačima, jednak tretman, nediskriminaciju i transparentnost.
Iz navedenih razloga žalitelj ulaže žalbu na tendersku dokumentaciju, od ugovornog organa traži da se. u skladu sa članom 110. ZJN, postupak javne nabavke obustavi u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama, žalba usvoji, odluči o naknadi troškova sastava predmetne žalbe, usvoji zahtjev žalitelja za nadoknadu troškova sastava žalbe u iznosu od 1.053,20 KM, tenderska dokumentacija uredi u skladu sa zakonskim propisima, te da iznos od 1.053,20 u roku od 15 dana od dana donošenja odluke po žalbi uplati na ž:.o račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka“ a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, predlaže da istu, u zakonom propisanom roku, dostavi na razmtranje Kancelariji za razmatranje žalbi BiH.

Troškovnik (procijenjena vrijednost nabavke 12.450,00):
1. Sastav žalbe 720,00 KM, shodno tar. br. 2 AT RS (240 bodova + 120 bodova - uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka)
2. Paušal 25% 180,00 KM, shodno tar. br. 12 AT RS
3. PDV 17% 153,00 KM
UKUPNO 1.053,20 KM

Ugovorni organ je aktom broj 01-1614/20 od 23.09.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:
Žalitelj navodi dva razloga zbog kojih podnosi žalbu i to;

- Tretiranje preferencijalnog faktora domaćeg, koji je Odlukom Vijeća ministara BiH na prijedlog Agencije za javne nabavke na 23. vanrednoj sjednici, održanoj dana 29.05.2020.godine donijelo odluku o obaveznoj primjeni prefercijalnog faktora domaćeg objavljenog u SG 34/20 u visini od 30 % u periodu od 01.06.2020.godine do 01.06.2021 .godine, a ne kako je navedeno shodno ZJN 15 % kao lingve lapsus u TD.
- Drugi razlog je i žalba na tretman, nediskriminaciju i transparentnost. S obzirom da je obustavljena i otkazana javna nabavka u toku same nabavke, te da se prva primjedba odnosila na eventualni propust u tekstu, koji ne mijenja suštinu nabavke, jer postupak i primjenu prefercionalnog tretmana domaćeg u svakom slučaju primjenjujemo kod samog unošenja i eventualne aukcije prijavljenih interesnih strana, ne bi bilo narušeno pravo eventualnih ponuđača. Također, drugi razlog koji je naveden odbijamo u cjelosti, jer ni u kom slučaju ne postoji bilo kakav osnov za diskriminaciju, nejednak tretman ili netransparentnost, s obzirom da sve potencionalne zainteresovane strane su imale jednak uvid i pristup u sve potrebne informacije.
Obzirom da je javna nabavka poništena i zatvorena, da nije bilo učesnika u nabavci, da nije proizvedena bilo kakva materijalna šteta koja je osnov za postojanje aktivne legitimacije, niti su ispunjeni kumulativni uslovi; poput prouzrokovanja štete i postojanja interesa, žalbu samim tim smatramo preuranjenom i neprihvatljivom.

Na osnovu gore navedenog žalitelj predlaže u trećem dijelu da se žalba usvoji u cjelosti kao osnovana, te da se donese odluka kojom će se postupak vratiti Ugovornom organu na ponovno postupanje, te da se žalitelju nadoknade troškovi žalbenog postupka u roku od 15 dana, koji se sastoji od takse na žalbu, troškovi za sastav žalbe uvećano za 50 % za kvalifikovanog punomoćnika, Paušala 25 %, PDV 17 %, odnosno u ukupnom iznosu od 1.053,20 KM ili da istu proslijedi URŽ BiH. (Ured za rješavanje žalbi BiH)
Treći dio koji se odnosi na naplatu troškova smatramo da URŽ treba da odbaci kao neosnovanu u iz više razloga:
Smatramo da je u cjelosti zahtjev za rješavanje zahtjeva za naknadu troškova žalitelja Gradprom d.o.o Srbac neosnovan za naknadu troškova žalbenog postupka. U postupku javne nabavke iz člana 119. Nadležan je Ured za razmatranje žalbi BiH, a kako je to propisano članom 120. Zakona o javnim nabavkama. Također u istom članu su definisani uslovi pod kojim je zahtjev za naknadu troškova dopušten.
Smatramo da nisu ispinjeni ni potrebni uzlovi iz člana 105 ZJN BiH.
Članom 117. ZJN propisano je da se supsidijamo primjenjuju pravila Zakona o upravnom postupku u odnosu na pitanja koja nisu regulisana ZJN, pa shodno tome primjenom člana 105.stav 1 Zakona o upravnom postupku svaka stranka snosi, po pravilu sama svoje troškove prouzrokovane postupkom, kao što su troškovi dolaženja, gubljenja vremena, izdaci za takse, za pravno zastupanje i stručno pomaganje, te primjenom stava 3. Istog člana stoji da se pravno zastupanje nadoknađuje samo u slučajevima kad je takvo zastupanje bilo nužno i opravdano.
Na osnovu svega navedenog predlažemo URŽ da odbije zahtjev žalitelja za naknadom troškova izjavljivanja žalbe, jer se u konkretnom slučaju nije radilo o radnjama za koje nije neophodno

angažovanje dodatne pravne pomoći putem advokata, odnosno žalitelj je mogao poduzeti ove radnje samostalno, u ovoj fazi postupka javnih nabavki.
U skladu sa navedenim predlažemo da Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine (URŽ) odbaci žalbu po pitanju troškova nadoknade u potpunosti kao neosnovanu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-2650-4/20 od 12.10.2020. 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 u tački 17. TD propisao primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg za faktor od 15% u skladu sa Odlukom o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg („Službeni glasnik BiH", broj 103/14). Žalitelj navodi kako je Vijeće ministara Bosne i Hercegovine, na prijedlog Agencije za javne nabavke Bosne i Hercegovine, na 23. vanrednoj sjednici održanoj 29.05.2020. godine, donijelo je Odluku o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg, koja je objavljena u „Službenom glasniku BiH" broj: 34/20, a kojom je propisano je da će se u svrhu poređenja ponuda, umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor domaćeg od 30% u postupcima javnih nabavki kod kojih je objavljeno obavještenje o nabavci ili upućen poziv kandidatima/ponuđačima za postupke koji nemaju obavještenje o nabavci u periodu od 01.06.2020. do 01.06.2021. godine. Kako je ugovorni organ propisao primjenu Odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg („Službeni glasnik BiH", broj 103/14), te propisao da će u svrhu poređenja ponuda, umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor od 15% te kako se radi o postupku javne nabavke za koje je objavljeno obavještenje o nabavci dana 08.09.2020. godine, isti je postupio suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama i važeće odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg.

Ovaj organ je uvidom u tačku 17. TD utvrdio istinitost navoda žalitelja, odnosno kako je ugovorni organ propisao da će umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor od 15%, a kako se radi o postupku javne nabavke za koje je objavljeno obavještenje o nabavci dana 08.09.2020. godine, isti je postupio suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama i važeće Odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg („Službeni glasnik BiH", broj 34/20). Slijedom navedenog, ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod žalitelja **osnovanim**.

Dalje, žalitelj navodi kako se u postupku javne nabavke novih vozila ne mogu istovremeno nuditi na otkup staro vozilo ugovornog organa i to kao dio jedinstvenog postupka javne nabavke, iz razloga što bi isto predstavljalo kršenje osnovnih načela definisanih članom 1. Zakona, a koji se odnose na pravičnu i aktivnu konkurenciju među potencijalnim ponuđačima, jednak tretman, nediskriminaciju i transparentnost.

Ovaj organ je uvidom u tačku 5.3. tenderske dokumentacije utvrdio kako je ugovorni organ propisao vrstu ugovora o javnoj nabavci: **Robe, Zamjena uz nadoplatu i kupovina (Mini bus),** dok je predmet javne nabavke definisao kao **„nabavka mini busa sa potrebe škole, odnosno zamjena starog mini busa za novije uz nadoplatu".**

Slijedom navednog, ovaj organ utvrđuje kako predmetni postupak javne nabavke ugovorni organ nije propisao u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama, budući da se radi o nabavci **polovnog mini busa** sa zahtjevanim karakteristikama u Obrascu za cijenu ponude-robe, dok sa druge strane ugovorni organ želi svoj dotrajali mini bus zamjeniti sa drugi polovni mini bus. Navedeno predstavlja kršenje Zakona o javnim nabavkama, budući da Zakon o javnim nabavkama nigdje ne propisuje mogućnost **„bilo kakve zamjene ili nadoplate"**. Naime, ugovorni organ može putem javne nabavke samo nabaviti drugi mini bus, dok postojeći mini bus može prodati na drugi način, bez obaveze primjene Zakona o javnim nabavkama. S tim u vezi, ovaj organ utvrđuje **osnovanim** ovaj žalbeni navod.

Žalitelj je postavio zahtjev za nadoknadom troškova za sastav žalbe u iznosu od 1.053,20 KM.

Obzirom da je žalba osnovana, ovaj organ je usvojio zahtjev žalitelja za nadokndom troškova za sastav žalbe, u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po advokatu u iznosu od 450,00 KM, plus paušal 25% u iznosu od 112,50 KM, uvećan za vrijedost PDV-a od 17% što ukupno iznosi 658,12 KM, dok u preostalom dijelu zahtjeva za nadoknadom 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 za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr.Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- GRADPROM d.o.o. Srbac
  putem advokata Mile Antonića iz Banja Luke
- JU Prva osnovna škola Bosanska Krupa
- Evidencija
- a/a.