BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2276-8/20
Sarajevo, 04.11.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi od 22.08.2020.godine, ponuđača **„Nexen" d.o.o. Banja Luka**, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, izjavljenoj na Odluku po žalbi broj: 03-6-503-13113/2020 od 14.08.2020.godine, u otvorenom postupku javne nabavke – Nabavka materijala i opreme sa usputnom ugradnjom (građevinski i/ili elektromontažni radovi) za potrebe niskonaponskih priključaka na području općina Travnik, Novi Travnik, Vitez, Busovača, Kiseljak i Fojnica za potrebe Podružnice „Elektrodistribucija Zenica", ugovornog organa JP Elektroprivreda Bosne i Hercegovine d.d. Sarajevo, Podružnica „Elektrodistribucija Zenica", na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), člana 199. stav (3) i čl.105. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 04.11.2020. godine donio je

R J E Š E NJ E

1. Zahtjev ponuđača **„Nexen" d.o.o. Banja**, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, za naknadu troškova žalbenog postupka postavljenog u žalbi od 11.08.2020. godine **usvaja se** u iznosu **526,50 KM** (450,00 KM i PDV 17%) .

2. Zahtjev ponuđača **„Nexen" d.o.o. Banja**, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, za naknadu troškova žalbenog postupka postavljenog u žalbi od 22.08.2020. godine **usvaja se** u iznosu **526,50 KM** (450,00 KM i PDV 17%) .

3. Ugovorni organ JP Elektroprivreda Bosne i Hercegovine d.d. Sarajevo, Podružnica „Elektrodistribucija Zenica", obavezuje se da ponuđaču/žalitelju „Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, nadoknadi troškove postupka iz tačke 1. i 2. ovog Rješenja u ukupnom iznosu od **1.053,00 KM** u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

4. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ, JP Elektroprivreda Bosne i Hercegovine d.d. Sarajevo, Podružnica „Elektrodistribucija Zenica“, pokrenuo je otvoreni postupak javne nabavke - Nabavka materijala i opreme sa usputnom ugradnjom (građevinski i/ili elektromontažni radovi) za potrebe niskonaponskih priključaka na području općina Travnik, Novi Travnik, Vitez, Busovača, Kiseljak i Fojnica za potrebe Podružnice „Elektrodistribucija Zenica“, čije je Obavještenje o nabavci broj: 1429-1-1-77-3-21/20 objavljeno na portalu javnih nabavki dana 26.06.2020. godine, procijenjena vrijednost nabavke 1.320 000,00 KM.

Ponuđač „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, izjavio je žalbu od 11.08.2020.godine na Tendersku dokumentaciju u postupku avne nabavke - Nabavka materijala i opreme sa usputnom ugradnjom (građevinski i/ili elektromontažni radovi) za potrebe niskonaponskih priključaka na području općina Travnik, Novi Travnik, Vitez, Busovača, Kiseljak i Fojnica za potrebe Podružnice „Elektrodistribucija Zenica“. Ugovorni organ je donio Odluku po žalbi broj: 03-6-503-13113/2020 od 14.08.2020.godine, kojom se usvaja žalba kao djelomično osnovana.

Ponuđač „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, podnio je žalbu od 22.08.2020.godine, izjavljenu na Odluku po žalbi broj: 03-6-503-13113/2020 od 14.08.2020.godine, ugovornog organa JP Elektroprivreda Bosne i Hercegovine d.d. Sarajevo, Podružnica „Elektrodistribucija Zenica“, koja je shodno članu 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijeđena ovom organu na odlučivanje i koja je zaprimljena kod istog dana 01.09.2020.godine.

U žalbi ponuđača od 22.08.2020.godine se navodi:

„Žalitelj je na Tendersku dokumentaciju br. EDZE-OP-07/20 od juna 2020. godine Ugovornom organu izjavio Žalbu broj 088/20/Ž od 11.08.2020. godine.

Rješavajući po navedenoj Žalbi, Ugovorni organ je dana 17.08.2020. godine putem e-pošte Žalitelju dostavio Odluku po žalbi na Tendersku dokumentaciju u Otvorenom postupku, broj: EDZE-OP-07/20 Nabavka materijala i opreme sa usputnom ugradnjom (građevinski i/ili elektromontažni radovi) za potrebe izgradnje niskonaponskih priključaka na području općina Travnik, Novi Travnik, Vitez, Busovača, Kiseljak i Fojnica za potrebe Podružnice Elektrodistribucija"Zenicahr. 03-6-503-13113/2020 od 14.08.2020. godine.

Ista odluka je dostavljena punomoćniku putem redovne pošte dana 21.08.2020. godine. Dispozitiv pobijane Odluke glasi:

„Član 1. Usvaja se, kao djelimie.no osnovana, žalba žalitelja Nexen doo Banja Luka zastupan po Borisu Mandiću, advokatu iz Istočnog Sarajeva, izjavljena na Tendersku dokumentaciju u Otvorenom postupku, broj: EDZE-OP-07/20 - Nabavka materijala i opreme sa usputnom ugradnjom (građevinski i/ili elektromontažni radovi) za potrebe izgradnje niskonaponskih priključaka na području općina Travnik, Novi Travnik, Vitez, Busovača, Kiseljak i Fojnica za potrebe Podružnice Elektrodistribucija" Zenica ".

Član 2. Zadužuje se Služba za komercijalne poslove Podružnice Elektrodistribucija"Zenica, da istu dostavi privrednim subjektima koji su preuzeli Tendersku dokumentaciju."

I rješenje je u ovom dijelu sasvim u redu.

Međutim, Ugovorni organ Odlukom nije riješio o svim postavljenim zahtjevima žalitelja iz Žalbe br. 088/20/Ž od 11.08.2020. godine - o zahtjevu za naknadu troškova sastava žalbe po advokatu punomoćniku.

Tako u dispozitivu, a također ni u obrazloženju pobijane Odluke, niti jednom jedinom riječju se ne spominje postavljeni zahtjev iz Žalbe - i to zahtjev „Nexen" d.0.0. Banja Luka za naknadu troškova žalbenog postupka, za sastav žalbe po advokatu punomoćniku, što ovu odluku u tom dijelu čini nepravilnom i nezakonitom.

Dokaz: Žalba br. 088/20/Ž od 11.08.2020. godine,

Odluka JP EP BiH dd Sarajevo Podružnice „Elektrodistribucija" Zenica br. 03-6-503-13113/2020 od 14.08.2020. godine

Članom 199. st. 1. Zakona o upravnom postupku BiH („SI. Glasnik BiH", broj: 29/02,12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), propisano je:

„(1) Dispozitivom se rješava o predmetu postupka u cijelosti i o svim zahtjevima stranaka

0 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, koje 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 Odluke nije odlučeno o zahtjevu žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe br. 088/20/Ž od 11.08.2020. godine, a po kojoj je odlučivano pobijanom odlukom.

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.

Sud Bosne i Hercegovine je u Presudi br. Si 3 U 022275 16 U od 26.01.2018. godine zauzeo sljedeći stav: „Ponuđač je u žalbenom postupku imao pravo da zatraži stručnu pomoć od subjekta koji je u skladu s važećim propisima ovlašten da mu je pruži kao i da zahtjeva da mu izdaci koje je tom prilikom učinio budu nadoknađeni. Pri tom je bez uticaja na ostvarivanje ovog prava odnos između neophodnosti i troškova zastupanja, pošto se od ponuđača ne može očekivati da snose bilo kakve, majcar i neznatne troškove, ukoliko su oni prouzrokovani nezakonitim i/ili nepravilnim radom ugovornog organa. Troškovi za sastavljanje pravnog lijeka propisani su advokatskom tarifom, njihova visina nije arbitrarno određena, niti na bilo koji način zavisi od volje ponuđača. Ovo sudsko vijeće ukazuje da suviše restriktivni tumačenjem odredbi zakona o upravnom postupku koje se odnose na troškove postupka može se doći u situaciju da se bez osnova ograniči ustavno pravo ponuđača na pravnu pomoć odnosno uskrati njegovo zakonsko pravo da mu troškovi angažovanja pravne pomoći budu nadoknađeni u situaciji kada je bio prinuđen da koristi pravno sredstvo kako bi otklonio posljedice nezakonitog i nepravilnog rada organa uprave."

Ovakav stav prihvatio je i Ured za razmatranje žalbi u mnogobrojnim odlukama.1

S obzirom daje ugovorni organ usvojio Žalbu žalitelja, to je a u skladu sa odredbom člana 105. stav 2. i član 199. stav 1. i 3. ZoUP-a bio dužan odlučiti i usvojiti dispozitivom zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po punomoćniku advokatu u iznosu od 5.062,50 KM koji su obračunati prema članu 2. Tarife o nagradama i naknadi za rad advokata RS (SI. glasnik RS br. 68/05), procijenjena vrijednost javne nabavke - 1.320.000,00 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 „Nexen" d.0.0. Banja Luka u potpunosti,
Žalitelju naknadi troškove žalbenog postupka, za sastav žalbe br. 088/20/Ž od 11.08.2020. godine po adv. punomoćniku u iznosu od 5.062,50 KM
Žalitelju naknadi troškove žalbenog postupka, za sastav ove žalbe br 088/20/Ž-2 od 22.08.2020. godine po adv. punomoćniku u iznosu od 5.062,50 KM

Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, Žalitelj zahtijeva da istu u zakonskom roku od 5 dana proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, Filijala Sarajevo, te Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi, Filijala Sarajevo istu usvoji, te da naloži Ugovornom organu da Žalitelju naknadi troškove žalbenog postupka:

-za sastav žalbe br. 088/20/Ž od 11.08.2020. godine po adv. punomoćniku u iznosu od 5.062,50 KM,

-za sastav ove žalbe br. 088/20/Ž - 2 od 22.08.2020. godine po adv. punomoćniku u iznosu od 5.062,50 KM.

Žalitelj zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu kojem odredi drugostepeni organ, na osnovu člana 108. stav 6. Zakona o javnim nabavkama".

Ugovorni organ je aktom broj: 03-6-503-13813/2020 od 28.08.2020,godine dostavio ovom organu žalbu i dokumentaciju potrebnu za odlučivanje po predmetnoj žalbi, shodno članu 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkam.

Ugovorni organ se po naprijed navedenoj žalbi izjasnio kako slijedi:

„Na osnovu uložene žalbe, ugovorni organ je u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama razmotrio žalbu, te utvrdio da je ista blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Postupajući po žalbi žalitelja na tendersku dokumentaciju, ugovorni organ je postupio u cijelosti krećući se u striktno i precizno definisanim granicama ovlaštenja iz člana 100. Zakona o javnim nabavkama: dakle, utvrdio je prisustvo procesnih pretpostavki za razmatranje žalbe (stav 1), a zatim analizom žalbenih navoda utvrdio daje ista djelimično osnovana i donio Odluku o usvajanju žalbe kojom nalaže izmjenu odredbi tenderske dokumentacije u skladu sa usvojenim žalbenim navodima (stav 3). Pri tome ugovorni organ ističe da troškovi sastavljanja žalbe putem punomoćnika-advokata nisu žalbeni navodi, već troškovi privrednog subjekta-žalitelja zbog učešća u postupku nabavke.

Dalje, pošto žalitelj upućuje ugovorni organ da pitanje naknade troškova učešća u postupku (sastava žalbe) riješi primjenom Zakona o upravnom postupku BiH, ugovorni organ ističe da se, shodno odredbi člana 117. Zakona o javnim nabavkama BiH, ovaj propis primjenjuje uz ispunjena dva kumulativna uslova: da je postupak pred Uredom za razmatranje žalbi i da se rješava pitanje koje nije uređeno Zakonom o javnim nabavkama (supsidijarna primjena ZUP-a).

Ugovorni organ smatra da žalilac neopravadano zahtjeva troškove advokatskih usluga za sastav žalbe na teret ugovornog organa, te osporava da je u konkretnom slučaju bilo nužno i opravdano zastupanje žalioca „NEXEN" d.o.o. Banja Luka iz razloga što se žalbeni navodi žalioca temelje na činjenicama koje ne spadaju u domen advokatske struke, te nije bilo nužno korištenje advokatskih usluga.

Dalje, ugovorni organ ističe da se u konkretnom slučaju radi o jednostavnom postupku, te da za osporavanje Odluku o usvajanju žalbe, broj: 03-6-503-13113/2020/20 od 14.08.2020. godine, kojom su djelimično uvaženi žalbeni navodi te da će se po konačnosti Odluke, izmjene učiniti dostupne svim privrednim subjektima koji su preuzeli Tendersku dokumentaciju, stoga nije bilo nužno i opravdano angažovanje advokatskih usluga.

U članu 105. Stav (1) Zakona o upravnom postupku Bosne i Hercegovine ("SI. Glasnik BiH" br. 29/02,12/04,88/07,93/09 i 41/13) kaže se da "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". U stavu (3) istog člana kaže se da "troškovi za pravno zastupanje nadoknađuju se samo u slučajevima kada je takvo zastupanje bilo nužno i opravdano".

Odredbom člana 120. stav (1) Zakona o javnim nabavkama je propisano („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) da "Za rješavanje zahtjeva za naknadu troškova u postupku javne nabavke iz člana 119. stav (1) ovog zakona nadležan je URZ." Odredbom člana 119. stav (1) Zakona o javnim nabavkama je propisano („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) da "Ako ugovorni organ povrijedi odredbe ovog zakona ili podzakonskih akata, privredni subjekat ima pravo od ugovornog organa zahtjevati naknadu troškova za pripremu ponude i troškove učešća u postupku javne nabavke."

U konkretnom slučaju ugovorni organ svojim radnjama nije postupao u suprotnosti sa odredbama ovog zakona i podzakonskih akata, na štetu žaliocu".

U skladu sa članom 109., a u vezi sa članom 101. Zakona o javnim nabavkama i članu 227. Zakona o upravnom postupku, ovaj organ je utvrdio daje žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Nakon što je ispitao predhodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analzom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno usvojiti.

Postupajući po žalbi od 22.08.2020.godine u kojoj se žalitelj žali da je ugovorni organ donio odluku po žalbi na tendersku dokumentaciju, a nije odlučio o naknadi troškova postupka za sastav žalbe u iznosu od 5.062,50 KM (sastav žalbe 4.050,00 KM i paušal 25% u iznosu od 1.012,50 KM), ovaj organ konstatuje da je žalitelj u žalbi od 11.08.2020.godine postavio zahtjev za troškove sastava žalbe u navedenom iznosu.

Dalje, ugovorni organ je po predmetnoj žalbi od 11.08.2020.godine izjavljenojod strane žalitelja putem punomoćnika Borisa Mandića advokata iz Istočnog Sarajeva na tendersku dokumentaciju donio Odluku kojom se žalba uvažava, dok o zahtjevu za troškove postupka nije odlučio.

Članom 199. Zakona o upravnom postupku, propisano je da se dispozitivom rješava o predmetu postupka u cjelosti **i o svim zahtjevima stranaka** o kojima u toku postupka nije posebno riješeno. Dispozitivom se može riješiti i o troškovima postupka, ako ih je bilo, odrđujući njihov iznos, ko ih je dužan platiti, kome i u kom roku. Ako se dispozitivom ne rješeva o troškovima postupka, navest će se da će se o njima donijeti poseban zaključak. S obzirom da je ugovroni organ usvojio žalbu žalitelja bio je dužan odlučiti i o troškovima postupka ili navesti da će o troškovima donijeti poseban zaključak.

Članom 105. stav 2. Zakona o upravnom postupku propisano je:"Kada 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" .

Imajući u vidu prednje izneseno, a polazeći od visine postavljenog zahtjeva za troškove žalbenog postupka, ovaj organ je u skladu sa odredbama Tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske" broj: 68/05), u konkretnom slučaju pristupio odlučivanju o troškovima postupka po žalbi žalitelja od 11.08.2020.godine, smatrajući da u konkretnom slučaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima. Shodno prednjem, žalitelju pripada naknada troškova postupka za podnošenje žalbe u upravnom postupku u neprocjenjivom predmetu, to jest u iznosu od 450,00 KM u skladu sa Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 029334 18 U od 08.01.2020.godine, članom 3. Tarife uvećana za iznos PDV od 17% u iznosu od 76,50 KM, što ukupno iznosi **526,50 KM**, za zahtjev postavljen u žalbi od 11.08.2020.godine i iste je ugovorni organ dužan nadoknaditi žalitelju u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

Dalje, **u žalbi od 22.08.2020.godine** od strane žalitelja „Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po advokatu Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva, postavljen je zahtjev za nadoknadu troškova žalbenog postupka, koji se sastoji od troškova sastava žalbe u iznosu od 4.050,00 KM i paušal 25% u iznosu od 1.012,50 KM, što ukupno iznosi 5.062,50 KM.

S obzirom da je ovaj organ usvojio predmetnu žalbu žalitelja od 22.08.2020.godine, usvaja se i zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe po advokatu u iznosu od 450,00 KM u skladu sa Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 029334 18 U od 08.01.2020.godine, članom 3. Tarife uvećana za iznos PDV od 17% u iznosu od 76,50 KM, što ukupno iznosi **526,50 KM** i iste je ugovorni organ dužan nadoknaditi žalitelju u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM izvršiti će 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).

Uputstvo 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 dana od dana prijema rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNICA VIJEĆA
Dragana Sobot

Dostaviti:
- JP Elektroprivreda Bosne i Hercegovine d.d. Sarajevo, Podružnica „Elektrodistribucija Zenica",
- advokat Boris Mandić (za „Nexen" d.o.o. Banja Luka)
- evidencija
- a/a