BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2137-9/20
Mostar, 22.10.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja DEFTER d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novi, odvjetniku iz Sarajevo, žalba od 11.08.2020. godine koja je izjavljena na Odluku broj 43-D/20 od 20.07.2020. godine za predmet nabave: *Nabava usluga štampe,* ugovornog tijela JU Kamerni teatar 55 Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), 103. stavak (1) točka a), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) na sjednici vijeća I održanoj 22.10.2020. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se cjelokupan postupak, predmetna tenderska dokumentacija zajedno s obavijesti o nabavi broj: 3000-7-2-2-3-2/20 od 06.07.2020. godine, kao i svi akti doneseni u ovom postupku javne nabave.
3. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 15.07.2020. godine u iznosu od 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan.
4. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe od 11.08.2020. godine u iznosu od 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan.
5. Obavezuje se JU Kamerni teatar 55 Sarajevo da žalitelju, zastupanom po punomoćniku Adnanu Novi, odvjetniku iz Sarajeva isplati iznos od 561,60 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.
6. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

JU Kamerni teatar 55 Sarajevo, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo konkurentski postupak za predmet nabave: *Nabava usluga štampe,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na

Portalu javnih nabava broj: 3000-7-2-2-3-2/20 od 06.07.2020. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Odluku broj 43-D/20 od 20.07.2020. godine. Predmetna žalba zaprimljena je kod ovog tijela direktno od Žalitelja dana 18.08.2020. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 29.09.2020. godine.

DEFTER d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novi (u daljem tekstu; Žalitelj) navodi kako je izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju za nabavu usluga štampe (štampa plakata, afiša i drugo po potrebi), obavještenje o nabavi broj 3000-7-2-3-2/20, ugovornog tijela JU Kamerni teatar 55. Ugovorno tijelo je 20.7.2020. godine donijelo Odluku broj 43-D/20 kojom se usvaja žalba ponuditelja Defter d.o.o. Sarajevo, te se vrši izmjena tenderske dokumentaciju u skladu sa navedenom žalbom. Međutim, Ugovorno tijelo je propustio donijeti odluku o troškovima postupka. Žalitelj je u ostavljenom roku izjavio žalbu na navedenu Odluku Ugovornog tijela s prijedlogom da JU Kamerni teatar 55 donese dopunsko rješenje kojim će usvojiti i troškove postupka po žalbi. Ista žalba je 23.7.2020. godine Ugovornom tijelu poslana putem elektronske pošte i preporučenom poštom. Obzirom da se preporučena pošiljka vratila ponuditelju, s napomenom da je JU Kamerni teatar 55 o istoj obaviješten, a nije je podigao, Žalitelj istu dostavlja direktno Uredu za razmatranje žalbi na odlučivanje.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi kako na osnovu članka 100. stavak (3) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14) i članka 45. Pravila Javne ustanove "Kamerni teatar 55", odlučujući po žalbi dioničarskog društva "Defter" d.o.o. Sarajevo, zastupanog po punomoćniku mr.sc. Adnan Novo, odvjetniku iz Sarajeva, Odluku kojom se odbija se žalba Žalitelja kao neosnovana, te se odbija zahtjev za nadoknadu troškova odvjetničkog zastupanja u ovom postupku.
Žalitelj je uložilo žalbu na Odluku broj: 43-D/20 od 20.07.2020. godine u postupku Konkurentskog zahtjeva za dostavljanje ponuda za nabavku usluga štampe (štampa plakata, afiša i drugo), kojom traži da mu Ugovorno tijelo nadoknadi troškove postupka.
Ugovorno tijelo smatra da Žalitelj neopravdano zahtijeva troškove odvjetničkih usluga za sastav žalbe na teret Ugovornog tijela, te osporava da je u konkretnom slučaju bilo nužno i opravdano zastupanje po odvjetniku iz razloga što se žalbeni navodi temelje na činjenicama koje ne spadaju u domen odvjetničke struke, te nije bilo nužno korištenje odvjetničkih usluga, jer se u konkretnom slučaju radi o jednostavnom postupku, te da nije bilo nužno i opravdano angažiranje odvjetnika.
U članku 105. stavak (1) Zakona o upravnom postupku BiH ("Sl. glasnik BiH", broj 29/02,12/04, 88/07,93/09, 41/13) kaže se da *"svaka strana 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 stavku (3) istog članka kaže se da *"troškovi za pravno zastupanje nadoknađuju se samo u slučajevima kad je takvo zastupanje bilo nužno i opravdano"*.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-2137-6/20 od 21.09.2020. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi žalitelja osnovani, te da se žalba usvaja.

Žalitelj u žalbi navodi kako je Ugovorno tijelo Odlukom broj 43-D/20 od 20.07.2020. godine djelomično usvojilo žalbu Žalitelja, zastupanog po punomoćniku Adnanu Novi, odvjetniku iz Sarajeva od 15.07.2020. godine, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju broj 427 od 02.07.2020. godine, te izvršilo izmjenu iste, ali je propustilo donijeti odluku o troškovima postupka, te Žalitelj ulaže žalbu od 11.08.2020. godine sa zahtjevom da Ugovorno tijelo donese dopunsko rješenje kojim će usvojiti troškove postupka po žalbi.

Ugovorno tijelo donosi Odluku broj 60-D/20 od 15.09.2020. godine kojim odbija žalbu Žalitelja, zastupanog po punomoćniku Adnanu Novi, odvjetniku iz Sarajeva na Odluku broj 43-D/20 od 20.07.2020. godine, kao neosnovanu te navodi kako nije bilo nužno ni opravdano korištenje odvjetničkih usluga.

Uvidom u predmetni spis ovo tijelo je utvrdilo kako je Ugovorno tijelo objavilo Konkurentski zahtjev za dostavljanje ponuda broj 427 od 02.07.2020. godine, protiv kojeg je Žalitelj, zastupan po punomoćniku Adnanu Novi, odvjetniku iz Sarajeva, uložio žalbu, dana 15.07.2020. godine. Ugovorno tijelo je dana 20.07.2020. godine donijelo Odluku broj 43-D/20 kojom usvaja žalbu Žalitelja, te vrši izmjenu Tenderske dokumentacije, broj 427 od 02.07.2020. godine, ali je Ugovorno tijelo ožalbenom odlukom propustilo odlučiti o troškovima postupka, odnosno troškovima Žalitelja zastupanog po pravnom zastupniku.
Također je utvrđeno da je Ugovorno tijelo Odlukom broj 43-D/20 od 20.07.2020. godine, usvojilo žalbu Žalitelja, te izmijenilo točku 6.1. tenderske dokumentacije, koja je glasila:
„Ugovor se dodjeljuje dobavljaču na osnovu kriterija: ekonomski najpovoljnija ponuda
Podkriteriji:

- Udaljenost štamparije od ugovornog tijela 60%
- Rok izrade i isporuka materijala 20%
- Cijena 20%,

a koja u izmijenjenoj tenderskoj glasi:
„Ugovor se dodjeljuje dobavljaču na osnovu kriterija: najniža cijena".

Ovo tijelo je uvidom u predmetnu tendersku dokumentaciju, te obavijest o nabavi objavljenoj na Portalu javnih nabava broj: 3000-7-2-2-3-2/20 od 06.07.2020. godine, a imajući u vidu izmjenu tenderske dokumentacije, utvrdilo kako je Ugovorno tijelo propustilo izmijeniti i dopuniti tendersku dokumentaciju u pogledu obveze provedbe e-aukcije.
Naime, člankom 10. stavak (2) Pravilnika o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije je propisana ***(Obaveznost provođenja e-aukcije):***

(2) Od 01.01.2020. godine ***ugovorna tijela su dužna za sve postupke javne nabave*** *iz članka 1. stavak (1) ovog Pravilnika, kod kojih se koristi* ***najniža cijena kao kriterij za dodjelu ugovora, predvidjeti provođenje e-aukcije*** *u sistemu e-Nabave.*

Kako Ugovorno tijelo nije postupilo na navedeni način, ovo tijelo zaključuje kako isti propust predstavlja povredu na koju je ovo tijelo dužno paziti u skladu s odredbom članka 103. Zakona o javnim nabavama, tj. dužno je *voditi računa po službenoj dužnosti o apsolutno bitnim povredama zakona koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelomično, a koje se odnose na a) neusklađenost tenderske dokumentacije s ovim Zakonom ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja temeljnih načela ovoga Zakona, odnosno koja bi mogla dovesti do nezakonite dodjele ugovora,* zbog čega ovo tijelo ovu tendersku dokumentaciju poništava zajedno s obavijesti o nabavi broj: 3000-7-2-2-3-2/20 od 06.07.2020. godine.

Zakonom o upravnom postupku, koji se supsidijarno primjenjuje u postupku pravne zaštite u skladu s člankom 117. Zakona o javnim nabavama, i to člankom 199. Zakona o upravnom postupku propisano je da se dispozitivom rješava o predmetu postupka u cijelosti 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, određujući njihov iznos, tko ih je dužan platiti, kome i u kom roku. Ako se dispozitivom ne rješava o troškovima postupka, navest će se da će se o njima donijeti poseban zaključak.
Obzirom da je Ugovorno tijelo usvojilo žalbu Žalitelja bilo je dužno odlučiti i o troškovima postupka ili navesti da će o troškovima donijeti poseban zaključak.
Člankom 105. stavak (2) Zakona o upravnom postupku propisano je kad u postupku sudjeluju 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 sudjelovanjem u postupku.
U vezi s citiranim odredbama Zakona o upravnom postupku, utvrđeno je da Ugovorno tijelo nije postupilo u skladu s njima, s obzirom da dispozitivom nije odlučilo o troškovima postupka, točnije nije uopće razmatralo postavljeni zahtjev Žalitelja, te s tim u vezi ovo tijelo utvrđuje **osnovanost** žalbenih navoda zbog čega usvaja žalbu Žalitelja.

Obzirom da ovo tijelo usvaja predmetnu žalbu Žalitelja od 11.08.2020. godine, te da je Žalitelju ožalbenim rješenjem usvojena žalba izjavljena 15.07.2020. godine, ovo tijelo je usvojilo zahtjev Žalitelja za sastav žalbe po odvjetniku od 11.08.2020. godine, u iznosu od 240,00 KM, PDV 17% u iznosu 40,80 KM, ukupno 280,80 KM, dok je u preostalom dijelu postavljeni zahtjev Žalitelja odbilo kao neosnovan, kao i zahtjev po žalbi od 15.07.2020. godine, u iznosu od 240,00 KM, PDV 17% u iznosu 40,80 KM, ukupno 280,80 KM, dok je u preostalom dijelu postavljeni zahtjev Žalitelja odbilo kao neosnovan, a sve u skladu s člankom 105. Zakona o upravnom postupku.

Ovo tijelo odlučilo je o visini troškova, primjenjujući članak 18. stavak 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240 KM, imajući u vidu da se radi o neprocjenjivom predmetu bez obzira što je poznata vrijednost nabave, a što je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 103. stavak (1) točka a), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu 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. Samir Bulјina

Dostaviti:

- DEFTER d.o.o. Sarajevo,
  zastupan po punomoćniku Adnanu Novi
- JU Kamerni teatar 55 Sarajevo
- *evidencija*
- *a/a*