BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2520-6/20
Sarajevo, 05.11. 2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi broj: 2268-9/2020 od 08.09.2020. godine, žalitelja *„Walter" d.o.o. Banja Luka, zastupanom po punomoćniku Tatjani Ćurlik, odvjetnici iz Banja Luke*, izjavljenoj na Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-146/20 u postupku javne nabave roba: *Nabava roba klase II – Vojnopolicijski materijal i oprema*, ugovornog tijela *Ministarstvo obrane BiH*, na temelju članaka 103. stavak (1) točka c), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) i članaka 193. stavak (2) i 230. stavak (2). Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I, održanoj dana 05.11.2020. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. **Uvažava se** žalba, broj: 2268-9/2020 od 08.09.2020. godine, žalitelja *„Walter" d.o.o. Banja Luka, zastupanog po punomoćniku Tatjani Ćurlik, odvjetnici iz Banja Luke*, izjavljena na Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-146/20 u postupku javne nabave roba: *Nabava roba klase II – Vojnopolicijski materijal i oprema*, ugovornog tijela *Ministarstvo obrane BiH*, te se poništava:

   - tenderska dokumentacija (*Roba klase II – Vojnopolicijski materijal i oprema*), broj: 11-03-26-710-3/20 iz svibnja 2020. godine i Izmjena TD-e, broj: 11-03-26-710-18/20 od 06.07.2020. godine, odnosno

   - poništava se u cjelini predmetni postupak javne nabave.

2. Usvaja se zahtjev žalitelja, zastupanog po punomoćniku – *Tatjani Ćurlik, odvjetnici iz Banja Luke* za naknadu troškova zastupanja i sastava žalbe, u iznosu od 658,12 KM. Obvezuje se ugovorno tijelo da nadoknadi navedene troškove, u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.

3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo donijeće posebno rješenje

O b r a z l o ž e nj e

Ugovorno tijelo – *Ministarstvo obrane BiH* provodi otvoreni postupak javne nabave roba (predmet nabave: *„Nabava roba klase II – Vojnopolicijski materijal i oprema*), za koji je na

Portalu javnih nabava dana 04.09.2020. godine objavljeno Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-146/20.

„Walter" d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Tatjani Ćurlik, odvjetnici iz Banja Luke (žalitelj), izjavljuje žalbu na Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-146/20, koje je na Portalu javnih nabavi objavljeno dana 04.09.2020. godine (ožalbeno Obavještenje).

Ugovorno tijelo je navedenu žalbu, uz svoje Izjašnjenje na navode žalbe, akt broj: 11-03-26-710-49/20 od 17.09.2020. godine proslijedilo ovome tijelu i ista je kod ovog tijela zaprimljena dana 18. 09. 2020. godine.

U svojoj žalbi broj: 2268-9/2020 od 08.09.2020. godine, žalitelj ističe da istu izjavljuje na temelju čl. 101. st. (1) ZJN, te navodi da je ožalbeni akt, tj. Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-146/20 objavljen na Portalu javnih nabavi dana 04.09.2020. godine, zbog čega je žalba žalitelja pravodobna.

Žalitelj žalbu izjavljuje zbog kršenja odredbi ZJN.

Naime, žalitelj je u predmetnom postupku javne nabave pokrenuo žalbeni postupak, izjavljivanjem žalbe br. 2065-7/2020 od 29.07.2020. godine. Obzirom da žalba ima suspenzivno dejstvo na postupak javne nabave (čl. 110. ZJN) obveza ugovornog tijela je bila da donese akt kojim obustavlja postupak javne nabave, do okončanja žalbenog postupka. Međutim, umjesto da postupi na način propisan čl.110. ZJN, ugovorno tijelo donosi ožalbeni akt iz kojega se vidi da je podnesena žalba, te u tom aktu određuje nove rokove za preuzimanje TD-e i predaju ponuda, dakle apsolutno ugovorno tijelo nezakonito postupa.

Žalitelj zahtijeva da se ožalbeni akt poništi, zbog nepostupanja ugovornog tijela sukladno čl. 110. ZJN, te da se postupak javne nabave obustavi do donošenja rješenja po žalbi drugostupanjskog tijela i o tome donese odgovarajući akt.

Žalitelj zahtijeva da se žalba uvaži; da se u tom slučaju izvrši povrat naknade uplaćene na ime pokretanja žalbenog postupka, kao i da mu se nadoknade troškovi pdvjetničkog zastupanja u iznosu od 658,12 KM

U svom Izjašnjenje po žalbi žalitelja, broj: 11-03-26-710-49/20 od 17.09.2020. godine, ugovorno tijelo navodi, da je žalba dopuštena, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe, ali da je ista neosnovana, što obrazlaže, kako slijedi:

Ugovorno tijelo je Odlukom o pokretanju postupka javne nabave broj: 11-03-26-710-2/20 od 24.04.2020. godine, pokrenulo postupak javne nabave roba klase II – Vojno policijski materijal i oprema, za potrebe MO i OS BiH u 2020. godini, šifra po JRJN: 35000000-4. Ukupna procijenjena vrijednost nabave iznosi: 179.039,34 KM bez PDV-a, a planirana javna nabava će se izvršiti putem otvorenog postupka, s korištenjem e-aukcije.

Tenderska dokumentacija broj: 11-03-26-710-3/20 objavljena je na portalu javnih nabava broj: 723-1-1-101-3-146/20 dana 25.05.2020. godine.

Na navedenu TD-u žalitelj je izjavio žalbu, po kojoj ugovorno tijelo još nije donijelo odluku.

Uvidom u Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-146/20 od 21.05.2020. godine, ugovorno tijelo konstatira da je rok za prijem ponuda po istom bio 24.06.2020. godine.

Ispravkom Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-8-189/20 od 15.07.2020. godine određen je novi rok za prijem ponuda – 18.08.2020. godine.

Dalje, uvidom u Ispravku za Obavještenje o nabavci br. 723-1-1-101-3-224/20 od 12.08.2020. godine konstatiramo da se rok za prijem ponuda odgađa do 15.09.2020. godine. Na str. 2. istog Obavještenja definirano je sljedeće: *Odjeljak V mijenja se i glasi: ..... Jedan od potencijalnih ponuditelja uložio je žalbu na TD, tako da ćete odgovore na pitanja dobiti nakon što se donese rješenje po žalbi."*

Na temelju čl. 110. ZJN *„Uložena žalba odgađa postupak javne nabave, zaključenje i/ili provođenje ugovora o javnoj nabavi ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a".*

Na osnovu prednjeg, ugovorno tijelo zaključuje da je ono pokrenulo postupak javne nabave sukladno ZJN i podzakonskim aktima, te da je i izmjene TD-e izvršilo sukladno ZJN, a što se vidi iz priloženih Izmjena obavještena o nabavci.

Ispravkom obavjesti o nabavci 723-1-1-101-3-224/20 od 12.08.2020. godine obavješteni su svi ponuditelji koji su preuzeli TD-u da je na istu uložena žalba i da će se postupak nastaviti nakon donošenja rješenja po žalbi. Istom ispravkom, iz tehničkih razloga, definiran je novi rok za dostavljanje ponuda – 15.09.2020. godine. Obzirom da ugovorno tijelo nije završilo postupak po prethodnoj žalbi, do datuma Ispravke obavijesti o nabavci od 04.09.2020. godine, bili smo primorani produžiti rok, odgoditi predaju ponuda do 30.09.2020. godine.

Ugovorno tijelo smatra da nije povrijedilo pozitivne propise iz oblasti javnih nabava.
Time što je na Portalu javnih nabavi obavijestio sve ponuditelje koji su preuzeli TD-u da se postupak javne nabave suspenzira (odgađa) do donošenja odluke po žalbi (Ispravka obavijesti o nabavci br. 723-1-1-101-3-224/20 od 12.08.2020. g.), ugovorno tijelo je u potpunosti ispoštovalo odredbu čl. 110. ZJN.
Obzirom da do dana 17.09.2020. godine na pisarnu ugovornog tijela nije dostavljena niti jedna ponuda vezano za predmetni postupak javne nabave, ugovorno tijelo je mišljenja da su svi gospodarski subjekti, koji su pravodobno preuzeli TD-u, obavješteni o statusu predmeta.

Ugovorno tijelo je svojim postupanjem, tj. Određivanjem novog roka za dostavljanje ponuda (Obavijest o nabavci br. 723-1-1-101-3-234/20 od 04.09.2020. g.) nije nastavilo postupak javne nabave prije donošenja rješenja po žalbi, već je samo odgodilo nastavak postupka, u kojemu do tada niti jedan ponuditelj nije predao ponudu.

Imajući u vidu sve naprijed navedeno, smatramo da je žalba žalitelja neosnovana.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama i članku 227. Zakona o upravnom postupku, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovo tijelo je, prije razmatranja žalbe, utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za razmatranje iste, sukladno odredbi članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama.

Nakon utvrđivanja svih činjenica i uvidom u dokumentaciju dostavljenu od strane ugovornog tijela, a u odnosu na pravno relevantne propise, utvrđeno je da je žalba žalitelja osnovana.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbama u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak.

Ugovorno tijelo je sačinilo tendersku dokumentaciju (*Roba klase II – Vojnopolicijski materijal i oprema*), broj: 11-03-26-710-3/20 iz svibnja 2020. godine, a Izmjenu TD-e, broj: 11-03-26-710-18/20 od 06.07.2020. godine.

- Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-3-146/20 objavljeno je na Portalu javnih nabavi dana 21.05.2020. godine;
- Ispravka za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-169/20 objavljena je 22.06.2020. godine, i njome je ugovorno tijelo izmijenilo: rok za preuzimanje TD-e; rok za prijem ponuda; kao i datum i vrijeme otvaranja ponuda);
- Ispravka za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-189/20 objavljena je 15.07.2020. godine i njome je ugovorno tijelo izmijenilo: rok za preuzimanje TD-e; rok za prijem ponuda; kao i datum i vrijeme otvaranja ponuda; te je u Odjeljku V - Dodatne informacije – dodalo tekst *„Izmijenjenu tendersku dokumentaciju i izmijenjeni Obrazac za cijenu ponude možete preuzeti na portalu e-nabavke"*;
- Ispravka za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-224/20 objavljena je 12.08.2020. godine i njome je ugovorno tijelo izmijenilo: rok za preuzimanje TD-e; rok za prijem ponuda; kao i datum i vrijeme otvaranja ponuda; te je u Odjeljku V - Dodatne informacije – izmijenilo tekst, tako da je dodalo tekst *„Jedan od potencijalnih ponuditelja uložio je žalbu na TD, tako da ćete odgovore na pitanja dobiti nakon što se donese rješenje po žalbi*;
- Ispravka za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-234/20 objavljena je 04.09.2020. godine i njome je ugovorno tijelo izmijenilo: rok za preuzimanje TD-e (do 17.09.2020. g.); rok za prijem ponuda (30.09.2020. g. do 12:00 h); kao i datum i vrijeme otvaranja ponuda (30.09.2020. g. u 13:00 h).

Predmetna žalba žalitelja (broj: 2268-9/2020 od 08.09.2020.g.) odnosi se na to što ugovorno tijelo nije obustavilo postupak dok ne riješi raniju žaliteljevu žalbu izjavljenu na TD-u (žalba br. 2065-7/2020 od 29.07.2020. g.), nego je postupak nastavilo objavljivanjem ožalbenog Obavještenja broj: 723-1-1-101-8-234/20 od 04.09.2020. godine.

S tim u svezi nedvojbeno je da među strankama nije sporno da je žalitelj izjavio žalbu na TD-u i da istu ugovorno tijelo nije još uvijek riješilo (kako to ugovorno tijelo i navodi u svom Izjašnjenju na navode žalbe:

- *„Na navedenu TD-u žalitelj je izjavio žalbu, po kojoj ugovorno tijelo još nije donijelo odluku. ...*
- *Obzirom da ugovorno tijelo nije završilo postupak po prethodnoj žalbi, do datuma Ispravke obavijesti o nabavci od 04.09.2020. godine, bili smo primorani produžiti rok, odgoditi predaju ponuda do 30.09.2020. godine"*).

Isto tako, nedvojbeno je, iz naprijed utvrđenih činjenica, da je ugovorno tijelo, i nakon prijema žalbe žalitelja izjavljene na TD-u (žalba od 29.07.2020. g., tj. žalbe koju je žalitelj izjavio nakon izmjene prvotne TD-e), vršilo radnje postupka i to:

- objavljivanjem Ispravke za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-224/20 od 12.08.2020. godine
- objavljivanjem ožalbene Ispravke za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-234/20 od 04.09.2020. godine.

Ugovorno tijelo smatra da nije povrijedilo pozitivne propise iz oblasti javnih nabavi, jer je u Ispravci obavjesti o nabavci 723-1-1-101-3-224/20 od 12.08.2020. godine navelo da je izjavljena žalba na TD-u, jer je produživalo rokove, kako za preuzimanje TD-e, tako i za prijem ponuda, i jer do 17.09.2020. godine nije zaprimilo niti jednu ponudu, smatrajući da je upravo objavljivanjem ožalbene Ispravke za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-234/20 od 04.09.2020. godine dokazalo da ono *„nije nastavilo postupak javne nabave prije donošenja rješenja po žalbi, već je samo odgodilo nastavak postupka, u kojemu do tada niti jedan ponuditelj nije predao ponudu.*

Ovakav stav ugovornog tijela nije ispravan.

S tim u svezi ovo tijelo citira odredbe čl. 100. st. (3) ZJN:

„Ako je žalba pravodobna, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, ugovorno tijelo, razmatrajući žalbu, može utvrditi da je ona djelimično ili u cjelosti osnovana i svojim rješenjem ispraviti radnju, poduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti van snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabave, te o tome obavijestiti sudionike u postupku javne nabave, na način određen ovim zakonom, u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe".

Sukladno citiranom, ugovorno tijelo moralo je, nakon prijema žalbe žalitelja izjavljene na TD-u, tj. žalbe od 29.07.2020. godine, u roku od pet dana po prijemu iste, donijeti odluku, odnosno izmijeniti TD-u na koju se žalba odnosila, u ovisnosti da li i koje žalbene navode žalitelja uvažava, ili je moglo poništiti postupak javne nabave, te o tome obavijestiti ostale učesnike u postupku.

Ako je smatralo da je navedena žalba dopuštena, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe, ali da je ista neosnovana, ugovorno tijelo ju je bilo dužno, sa svojim izjašnjenjem na navode žalbe i odgovarajućom dokumentacijom, proslijediti URŽ-u, sukladno čl. 100. st. (5) ZJN.

Time što je produžavalo rokove za preuzimanje TD-e, kao i rokove za prijem ponuda, Ispravkama za Obavještenje o nabavci od 12.08. i 04.09.2020. godine, a bez da je prethodno donijelo odluku po žalbi žalitelja od 29.07.2020. godine, ugovorno tijelo je postupilo suprotno citiranoj zakonskoj odredbi, odnosno postupilo je suprotno propisanom u čćl. 100. st. (4) ZJN.

Dakle osnovano žalitelj tvrdi da je ugovorno tijelo nastavljalo predmetni postupak nabave, suprotno propisanom u čl. 110. ZJN u kojem je propisano da *„Uložena žalba odgađa postupak javne nabave ...".*
Ne može se smatrati ispravnim postupanjem ugovornog tijela način na koji je obavijestio ostale učesnike u postupku u Ispravci obavjesti o nabavci 723-1-1-101-3-224/20 od 12.08.2020. godine, obzirom da ugovorno tijelo nije prije toga, u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe žalitelja (od 29.07.2020. g.) donijelo odluku po istoj, pa onda o tome obavijestilo ostale učesnike u postupku, a sve sukladno citiranoj odredbi čl. 100. st. (4) ZJN.
Prema tome, nije osnovano izjašnjenje ugovornog tijela da ono *„nije nastavilo postupak javne nabave prije donošenja rješenja po žalbi, već je samo odgodilo nastavak postupka".* Takvo izjašnjenje ugovornog tijela je i kontradiktorno, jer ono dalje, u nastavku prethodne rečenice, navodi *„u kojemu (postupku) do tada niti jedan ponuditelj nije predao ponudu".*
Kako će bilo ko od potencijalnih ponuditelja i predati ponudu u predmetnom postupku kada je samo obavješten da je izjavljena žalba na TD-u, a ne zna kako je po toj žalbi odlučilo ugovorno tijelo?!

Imajući u vidu naprijed navedeno, kao i nedvojbenu činjenicu (koja ni među strankama nije sporna) – da ugovorno tijelo nije riješilo žalbu žalitelja od 29.07.2020. godine u zakonskom roku od pet dana (pa niti nakon 2,5 mjeseca), ovo tijelo zaključuje da je žalbeni navod žalitelja osnovan.

Posmatrajući Ispravku za Obavještenje o nabavci, broj: 723-1-1-101-8-234/20 od 04.09.2020. godine, povodom koje je izjavljena predmetna žalba žalitelja (broj: 2268-9/2020 od 08.09.2020. g.) kao odluku kojom je ugovorno tijelo povrijedilo pojedinačno pravo žalitelja, tj. pravo da se o njegovoj prethodnoj žalbi izjavljenoj na TD-u odluči o zakonskom roku, te zaključujući da se u ovom slučaju radi o apsolutno bitnoj povredi postupka, o kojim povredama ovo tijelo vodi računa po službenoj dužnosti, ovo tijelo izvodi zaključak da se navedeni postupak treba poništiti u cjelini.

Na temelju svega naprijed navedenog, sukladno čl. 103. st. (1) toč. c), 104. i 111. st. (1) toč. d) Zakona o javnim nabavma BiH, a u svezi sa člankom 230. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u izreci ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 2.000,00 KM izvršiće se na temelju posbenog rješenja ovog tijela, sukladno članku 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i članku 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama.

U žalbi žalitelja žalitelja, zastupanog po punomoćniku – *Tatjani Ćurlik, odvjetnici iz Banja Luke,* postavljen je zahtjev za naknadu troškova odvjetniku za sastav žalbe, po Tar.broju 3. i 12 Odvjetničke tarife OK RS-a, + paušalna nagrada u iznosu od 25%, te PDV 17%.

Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva za troškove postupka, ovo tijelo, je u skladu sa odredbama Tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika („Službeni glasnik Republike Srpske" broj: 68/05), pristupilo odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da u konkretnom slučaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima, a koji stav je iznijet i u Presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018.godine, te potvrđen stavom Apelacionog upravnog vijeća Suda BiH u Presudi broj: S1 3 U 023495 18 Uvp od 27.09.2018. godine.

U skladu sa navedenim, te u skladu sa čl. 105. st. (2) Zakona o upravnom postupku kojim je propisano: *"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" odlučeno je kao u dispozitivu ovog rješenja",* ovo tijelo je zaključilo da žalitelju, zastupanom po punomoćniku, kao naprijed, pripada naknada na ime troškova zastupanja i sastava žalbe u iznosu od 658,12 KM.

Naputak 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.

PREDSJEDATELJICA VIJEĆA:

Dragana Šobot

Dostavljeno:

- Tatjana Ćurlik, odvjetnica iz Banja Luke
  78000 Banja Luka, Aleja Svetog Save 34.
  (za "Walter" d.o.o. Banja Luka)

- Ministarstvo obrane BiH
  71000 Sarajevo, Hamdije Kreševljakovića 98.

- evidencija
- a/a

