BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
*Filijala/Podružnica Mostar*

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
*Филијала Мостар*

**Broj**: JN2-03-07-1-1-2360-9/20

**Mostar:** 05.11.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući žalbu ponuditelja „Primax" d.o.o. Mostar, zastupanog po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetniku iz Gradiške izjavljenu na Rješenje broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine u postupku javne nabave „LVT podovi za učionice", ugovornog tijela JU Osnovna škola Mujaga Komadina Mostar, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj dana 05.11.2020. godine, donio je

**R J E Š E N J E**

**1. Usvaja se** žalba ponuditelja „Primax" d.o.o. Mostar, zastupanog po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetniku iz Gradiške izjavljenu na Rješenje broj 02-281/20 od 21.08.2020. godine u postupku javne nabave „LVT podovi za učionice", ugovornog tijela JU Osnovna škola Mujaga Komadina Mostar, i poništava se:

- članak 3. dispozitiva Rješenja broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine

**2. Usvaja se** zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe od 26.08.2020. godine u iznosu od 562,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neutemeljen.

**3. Usvaja se** zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 17.08.2020. godine u iznosu od 562,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neutemeljen

**4.** Obvezuje se ugovorno tijelo JU Osnovna škola Mujaga Komadina Mostar da žalitelju Primax" d.o.o. Mostar, zastupanog po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetniku iz Gradiške isplati troškove žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 1.124,24 KM, u roku od 15 dana od prijema ovog Rješenja.

**5.** Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM, izvršit će se posebnim aktom ovog tijela.

## *Obrazloženje*

Ugovorno tijelo JU Osnovna škola Mujaga Komadina Mostar (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) donijelo je Rješenje broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine u postupku javne nabave „LVT podovi za učionice" putem Konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda, za koji je Obavijest o nabavi broj: 5781-7-1-2-3-2/20 objavljeno na portalu javnih nabava dana 07.08.2020. godine.

Na navedeno Rješenje žalbu je izjavio ponuditelj „Primax" d.o.o. Mostar, zastupanog po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetniku iz Gradiške ( u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorno tijelo proslijedilo ovom tijelu, u skadu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama, kod kojeg je zaprimljena dana 07.09.2020. godine.
Navedena žalba kompletirana je uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 25.09.2020. godine

Žalitelj u žalbi navodi:

Žalitelj je dana 24. kolovoza 2020. godine zaprimio Odluku Ugovornog tijela broj: 02- 281/20 od 21. kolovoza 2020. godine o usvajanju žalbe žalitelja izjavljene na tendersku dokumentaciju javne nabaveLVT podova za učionice, po Obavještenju o nabavi broj: 5781-7- 1-2-3-2/20.
Žalitelj podnosi žalbu zbog pogrešnog tumačenja i primjene članka 117., 119. i 120. Zakona o javnim nabavama, a zasniva je na sljedećem:
Pobijanim Rješenjem odbija se zahtjev žalitelja za naknadu troškova pravnog zastupanja. Ugovorno tijelo je u ovom postupku po žalbi žalitelja u cijelosti usvojilo žalbu na tendersku dokumentaciju i o tome donijelo pobijano Rješenje o usvajanju žalbe, te poništilo javnu nabavu robe. Ugovorno tijelo je pobijanim rješenjem odbilo zahtjev žalitelja za naknadu troškova pravnog zastupanja zbog toga što je smatralo da pravno zastupanje nije bilo nužno, a pozivajući se na čl. 112. st.3. Zakona o upravnom postupku, nadalje proizvoljno argumentirajući daje iz spomenute zakonske odredbe ,jasno da se troškovi zastupanja stranke mogu priznati samo u slučaju kada se radi o neukoj strancikojoj je bilo neophodno pravno zastupanje s obzirom na složenost predmeta". Ovakav argument Ugovornog tijela je diskriminatoran, nezakonit i temeljen na proizvoljnoj i samim time pogrešnoj procjeni zakonske odredbe. Nadalje, Ugovorno tijelo u pobijanom Rješenju ističe upitnost punomoći žalitelja jer ista nije „ovjerena od strane nadležnih institucija". Ovaj navod Ugovornog tijela također nije u skladu sa zakonskim propisima, iz razloga što je punomoć izjava

volje pravne ili fizičke osobe da je u pravnom postupku zastupa punomoćnik ovlašten za pravno zastupanje, te Zakon o upravnom postupku u dijelu koji regulira odredbe o punomoćniku, ne zahtijeva da ista bude ovjerena kod nadležnog organa.

Naime, postupak javne nabave je poseban upravni postupak u kojem se supsidijarno primjenjuju odredbe Zakona o upravnom postupku BiH u skladu sa člankom 117. Zakona o javnim nabavama BiH.

Člankom 108. stavak 1. ZUP-a BiH propisano je da u rješenju kojim se postupak završava tijelo koje donosi rješenje određuje tko snosi troškove postupka, njihov iznos i kome se i u kojem roku imaju isplatiti. Istim člankom u stavku 4. propisano je da ukoliko tijelo u rješenju ne odluči o troškovima, navesti će kako će se o troškovima donijeti poseban zaključak. Također u članku 105. stavak 2. ZUP-a BiH se navodi: " 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...".

Žalitelj je žalbu na tendersku dokumentaciju izjavio putem punomoćnika, advokata iz Banja Luke, koji je u istoj žalbi obračunao troškove sastava žalbe i tražio da Ugovorno tijelo u slučaju da isti usvoji, žalitelj u nadoknadi prouzrokovane troškove.

Osnovanost ovih žalbenih navoda koji se odnose na naknadu troškova upravnog postupka detaljno su obrazloženi i opisani u prethodnoj žalbi, a koja žalba je u cijelosti usvojena od strane Ugovornog tijela.

Imajući u vidu kako je postavljeni zahtjev za naknadu troškova sastavljanja žalbe na tendersku dokumentaciju Ugovornog tijelapo Obavještenju o nabavi broj: 5781-7-1-2-3-2/20, po punomoćniku - advokatu u iznosu od 900,00 KM (sastav žalbe AT RS (AT-tar. broj: 2) i 12,50% uvećanje nagrade za sastav pravnog lijeka - 360 bodova * 2,00 KM= 720;00 KM, uvećano za 25% paušala (AT TB 12) 180,00 KM, a što je sukladno navedenim odredbama pozitivnih propisa u Republici Srpskoj, odnosno Bosni i Hercegovini, a istovremeno imajući u vidu pravo svakog č ovjeka - građanina ili pravnog subjekta da samostalno i slobodno odlučuje da li će u nekom pravnom poslu zastupati svoje interese sam - osobno ili putem punomoćnika - advokata.

***Ovim putem predlažem Ugovornom tijelu da u cijelosti usvoji žalbu kao utemeljenu, te žalitelju nadoknadi troškove prethodnog žalbenog postupka koji se ogledaju u troškovima sastava žalbe na tendersku dokumentaciju u iznosu od 900,00 KM, kao i troškove sastava ove žalbe na Rješenje o usvajanju žalbe na tendersku dokumentaciju po troškovniku iz ove žalbe.***

Imajući u vidu prethodno, žalitelj predlaže Ugovornom tijelu da žalbu usvoji, na temelju članka 100. Zakona o javnim nabavama te izmijenipobijano Rješenje na način da se žalitelju nadoknade opravdani troškovi učešća u žalbenom postupku.

Ukoliko Ugovorno tijelo ne usvoji ovu žalbu žalitelj zahtijeva da istu u zakonskom roku od pet dana proslijedi drugostupanjskom organu - Uredu za razmatranje žalbi BiH - Filijala Mostar.
Žalitelj zahtijeva od Uredu za razmatranje žalbi BiH - Filijala Mostar da žalbu usvoji, te naloži Ugovornom tijelu da izmijeni pobijano Rješenje na način da se žalitelju nadoknade opravdani troškovi učešća u žalbenom postupku u iznosu od 900,00 KM, kao i troškovi ovog žalbenog postupka.
Žalitelj također zahtijeva, na temelju članka 108. Zakona o upravnom postupku, da drugostupanjski organ naloži Ugovornom tijelu da žalitelju nadoknadi troškove postupka koji iznose 562,50 KM, kao i administrativnu taksu u iznosu koji odredi drugostupanjski organ - Ured za razmatranje žalbi BiH - Filijala Mostar.
Žalitelj ujedno zahtijeva da drugostupanjski organ - Ured za razmatranje žalbi BiH - Filijala Mostar naloži Ugovornom tijelu da nadoknadi troškove žalbenog postupka po oba prethodno precizirana zahtjeva u roku od 15 dana od dana izvršnosti rješenja Ureda za razmatranje žalbi BiH - Filijala Mostar.
Žalitelj zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, na temelju članka 108. stavak 7. Zakona o javnim nabavama u iznosu koji odredi drugostupanjski organ.
Podnositelj žalbe zadržava pravo da u slučaju novih činjenica, u zakonskom roku, izvrši dopunu predmetne žalbe.
Podnositelj žalbe zahtijeva da, ukoliko se žalba prosljeđuje Uredu za razmatranje žalbe BiH, Filijala Mostar, da mu se dostavi izjašnjenje Ugovornog tijela na ovu žalbu.
Zbog svega navedenog, žalitelj predlaže da se prvostepena odluka ukine, te prvostepeni upravni organ obaveže na snošenje troškova postupka, kao i troškova sastava žalbe.
Troškovnik ove žalbe: Sastav žalbe AT RS (AT-tar. Broj: 2 i 12 50% uvećanje nagrade za sastav pravnog lijeka - 360 bodova 2,00 KM= 720;00 KM, uvećano za 25% paušala (AT TB 12) 180,00 KM).Ukupno: 900,00 KM

Ugovorno tijelo je u skladu s člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama dostavilo ovom tijelu svoje izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabave. Smatra da je žalba neutemeljena i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Odbija se žalba Primax d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić adv. iz Gradiške na Rješenje Ugovornog organa broja 02-281/20 od 21.8.2020.god., te istu sa dokumentacijom dostavljamo Uredu ra razmatranje žalbi.
Dana 7.8.2020. godine Ugovorni organ je objavio na internet portalu javnih nabavki, javnu nabavku „LVT podovi za učionice" (br. protokola 05-264/20; br. obavještenja 5781-7-1-2/20).
Dana 17.8.2020. godine Ugovorni organ je zaprimio žalbu Primax d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić adv. iz Gradiške, u kojoj žalitelj navodi da je došlo do pogrešnog tumačenja i primjene Zakona o javnim nabavkama BiH, konkretno u tenderskoj

dokumentaciji tačka 33. gdje je Ugovorni organ propisao: "Podugovaranje: Nema". Prema navodima žalitelja Ugovorni organ je prekršio Zakon o javnim nabavkama tj. čl. 73. Zakona o javnim nabavkama BiH.
Izvršivši ponovni uvid u objavljenu tendersku dokumentaciju, Ugovorni organ je utvrdio da je žalba osnovana, te je poništen postupak javne navavke nabavke „LVT podovi za učionice".
Ugovorni organ je odbio zahtjev za sastav žalbe jer se u Zakonu o upravnom postupku čl.112 st.3 kaže „Troškovi za pravno zastupanje nadoknađuju se samo u slučajevima kad je takvo zastupanje nužno i neophodno". Iz navedenog člana jasno je da se troškovi zastupanja stranke mogu priznati samo u slučaju kada se radi o neukoj stranici kojoj je bilo neophodno pravno zastupanje s obzirom na složenost predmeta. Ugovorni organ je istakao i upitnost punomoći koja nije original potpisana od strane zastupnika firme Primax d.o.o. Mostar, niti je ista ovjerena od strane nadležnih institucija.
Na Rješenje ( Dj. br. 02-281/20 od 21.8.2020.god.) Ugovorni organ je zaprimio žalbu Primax d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić adv. iz Gradiške, u kojoj žalitelj navodi da je došlo do pogrešnog tumačenja i primjene članova 117., 119. i 120. Zakona o javnim nabavkama BiH.
Ugovorni organ smatra da je žalba na Rješenje (Dj. br. 02-281/20 od 21.8.2020.god.) neosnovana jer je u članu 119. na koji se poziva žalitelj jasno navedeno da „Privredni subjekt ima pravo od ugovornog organa zahtijevati naknadu troškova za pripremi ponude i troškova učešće u postupku javne nabavke". Ugovorni organ ističe da firma Primax d.o.o. Mostar nije uopšte učestvovala u postupku Javne nabavke tj. u Zakonom predviđenom roku nije dostavila svoju ponudu, niti je ista u toku samog postupka slala ikakve upite Ugovornom organu, niti prigovore na tendersku dokumentaciju.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

**Žalba je utemeljena.**

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

Žalitelj predmetnom žalbom pobija Rješenje ugovornog tijela broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine, odnosno članak (3) dispozitiva navedenog Rješenja iz razloga što je u istom ugovorno tijelo navelo da odbija zahtjev za naknadu troškova za sastav žalbe.

U vezi sa navedenim, ovo tijelo je izvršilo uvid u dostavljenu dokumentaciju i utvrdilo da je ugovorno tijelo dana 07.08.2020. godine objavilo tendersku dokumentaciju za predmetni postupak javne nabave. Na navedenu tendersku dokumentaciju žalitelj je, zastupan po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetnici iz Gradiške, izjavio žalbu dana 17.08.2020. godine, koju je ugovorno tijelo usvojilo Rješenjem broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine, a koje žalitelj pobija predmetnom žalbom.

Uvidom u žalbu žalitelja od 17.08.2020. godine, ovo tijelo je utvrdilo da je žalitelj navedenom žalbom postavio zahtjev za naknadu troškova za sastav žalbe izjavljene po imenovanom odvjetniku u iznosu od 900,00 KM.

Uvidom u pobijano Rješenje, ovo tijelo je utvrdilo da je člankom 1. dispozitiva Rješenja ugovorno tijelo usvojilo žalbu ponuditelja „Primax" d.o.o. Mostar, zastupanog po punomoćniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetnici iz Gradiške od 17.08.2020. godine, a da je u članku 3. dispozitiva Rješenja ugovorno tijelo navelo da odbija zahtjev za troškove sastava žalbe.

S tim u vezi, ovo tijelo ističe da je člankom 105. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, koji se u skladu sa člankom 117. Zakona o javnim nabavkama supsidijarno primjenjuje na sve što nije uređeno Zakonom o javnim nabavama, propisano **da kada 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,** dok stavak (3) istog članka Zakona o upravnom postupku, propisuje da se troškovi nadoknađuju samo u slučajevima kada je takvo zastupanje bilo nužno i opravdano.

U vezi sa citiranom odredbom članka 105. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, utvrđuje se da ugovorno tijelo nije postupilo u skladu sa istom, budući da je odbilo nadoknaditi žalitelju troškove za sastav žalbe od 17.08.2020. godine izjavljene po punomoćniku/odvjetniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetnici iz Gradiške navodeći u pobijanom Rješenju da iste odbija, iako je žalbu (od 17.08.2020. godine) ugovorno tijelo usvojilo pobijanim Rješenjem.

U kontekstu navedenog, napominje se da je žalitelj imao pravo zatražiti stručnu pomoć za sastav žalbe od 17.08.2020. godine, od subjekta koji je u skladu s važećim propisima ovlašten da je pruža kao i da zahtijeva da mu ti troškovi budu nadoknađeni, s obzirom se od ponuditelja ne može zahtijevati da snose makar i neznatne troškove prouzrokovane nezakonitim/nepravilnim postupanjem ugovornog tijela.

Nadalje, troškovi za zastupanje propisani su Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad advokata RS („Službeni glasnik Republike Srpske“ broj 68/05),te žalitelju pripada pravo na naknadu troškova za sastav žalbe od 17.08.2020. godine izjavljene po punomoćniku/odvjetniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetnici iz Gradiške, primjenom članka 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske“ broj 68/05)

S obzirom na naprijed navedeno, ovo tijelo utvrđuje utemeljenost žalbenih navoda žalitelja iz predmetne žalbe od 26.08.2020. godine, zbog čega se žalba usvaja i poništava članak 3. dispozitiva pobijanog Rješenja broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine.

Žalitelj predmetnom žalbom od 26.08.2020. godine zahtijeva i naknadu troškova za sastav predmetne žalbe izjavljene po punomoćniku/odvjetniku Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetnici iz Gradiške u iznosu od 900,00 KM (iskazanog u troškovniku). S obzirom da je ovo tijelo predmetnu žalbu žalitelja od 26.08.2020. godine usvojio ovim Rješenjem, a da je ugovorno tijelo Rješenjem broj: 02-281/20 od 21.08.2020. godine usvojilo žalbu žalitelja od 17.08.2020. godine, ali je odbilo nadoknaditi žalitelju troškove sastavljanja te žalbe, ovo tijelo u skladu s člankom 105. Zakona o upravnom postupku, usvaja zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe od 17.08.2020. godine, izjavljene po imenovanom odvjetniku, u iznosu od u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, **što ukupno iznosi 562,12 KM,** dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neutemeljen, kao i zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe od 26.08.2020. po imenovanom punomoćniku/odvjetniku u iznosu od 562,12, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan, te obavezuje ugovorno tijelo da žalitelju nadoknadi troškove za sastav obje žalbe u ukupnom iznosu od 1.124,24 **KM**. Ovo tijelo odlučilo je o visini troškova, primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima, sastav žalbe u upravnom postupku, 150 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka i paušal u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS. Ovo tijelo odlučilo je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacijskog 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 posebnim aktom ovog tijela, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je 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.

**PREDSJEDNICA VIJEĆA**

**Alma Salkić-Mijić**

Dostaviti:

- Primax d.o.o. Mostar, po punomoćniku

Rafaeli Ljubojević-Đurić, odvjetniku iz Gradiške

- JU Osnovna škola Mujaga Komadina Mostar

- Evidencija

- a/a