BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: JH2-01-07-1-3592-6/20
Сарајево, 29.12.2020.год

Уред за разматрање жалби, рјешавајући по жалби понуђача „CODING“ доо Тешањ, заступан путем пуномоћника Вехаб Хариса, адвоката из Тешња, изјављене на Рјешење број: 101-2564/20 од 09.11.2020 године, у поступку набавке услуга штампања промо плаката за 2020 годину, за потребе музичке продукције, уговорног органа Радио телевизија БиХ, на основу члана, 104. и 111. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" бр: 39/14.) и чл. 193. Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" бр: 29/02., 12/04., 93/09. и 41/13.), Уред за разматрање жалби, на сједници Вијећа, одржаној дана 29.12.2020. донио је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја и поништава се:

- Рјешење број: 101-2564/20 од 09.11.2020 године
- Предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак
- О повратy средстава у износу од 500,0 КМ, уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка донијет ће се посебно рјешење.
- Обавезује се уговорни орган да жалитељу понуђача „CODING“ доо Тешањ, заступан путем пуномоћника Вехаб Хариса, адвоката из Тешња надокнади трошкове за састав ове жалбе у износу од 240 КМ , све у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења

О б р а з л о ж е њ е

Понуђач „CODING“ доо Тешањ, заступан путем пуномоћника Вехаб Хариса, адвоката из Тешња, изјавио је жалбу на Рјешење број: 101-2564/20 од 09.11.2020 године, у поступку набавке услуга штампања промо плаката за 2020 годину, за потребе музичке продукције, уговорног органа Радио телевизија БиХ, која је запримљена код овог органа под бројем: JH2-01-07-1- 3592/20

Жалилац у жалби наводи следеће:

Уговорни орган је Рјешењем број:101-2564/20 од 09.11.2020 године усвојио жалбене наводе жалитеља али је противно члановима 105, 108 и 199 Закона о управном поступку БиХ одбио захтјев жалитеља за надокнаду трошкова жалбеног поступка, наводећи као разлоге" да приједлог жалитеља није прихватљив јер је његова понуда посљење рангирана у поступку јавне набавке и без реалних изгледа да као најскупља буде изабрана као најповољнија"

Жалитељ изјављује ову жалбу у складу са члановима 100. став 4., 101. став 5. Закона ојавним набавкама, а у вези са члановима 105.. 108. и 199. Закона о управном поступку БиХ из разлога што сматра да је Уговорни орган у поступку доношења оспореног Рјешења био обавезан уважити захтјев жалитеља за надокнаду трошкова жалбеног поступка.

Чланом 105. Закона о управном поступку БиХ је прописано:

(2) Кад у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак. а на чију је штету поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку. Ако је у таквом случају која од странака дјелимично успјела са својим захтјевом, она је дужна надокнадити противној странци трошкове сразмјерно дијелу свог захтјева с којим није успјела. Странка, која је обијешћу проузроковала противној странци ирошкове у поступку, дужна је тој странци те трошкове надокнадити. Чланом 108. Закона о управном поступку БиХ је прописано:

(1) У рјешењу којим се поступак завршава, орган који доноси рјешење одређује ко сноси трошкове поступка, њихов износ и коме се и у ком року имају исплатити

(2) У рјешењу се мора посебно навести да ли ће онај ко сноси трошкове бити дужан надокнадити трошкове другој странци (члан 105. ст. 2. и 3.).

(4) Ако орган у рјешењу не одлучи о трошковима, навест ће се да ће се о трошковима донијети посебан закључак.

Чланом 199. Закона о управном поступку БиХ је прописано:

(1) Диспозитивом се рјешава о предмету поступка у цијелости и о свим захтјевима странака о којима у току поступка није посебно ријешено ".

„ (3) Диспозитивом се може ријешити и о трошковима поступка, ако их је било. одређујући њихов износ ко их је дужан платити коме и у ком року. Ако се у диспозитиву не рјешава о трошковима. навест ће се да ће се о њима донијети посебан закључак ".

„(4) Ако се рјешењем налаже извршење какве радње, у диспозитиву ће се одредити и рок у коме се та радња има извршити".

У конкретном случају, трошкови које је имао жалитељ су оправдани трошкови, јер је као понуђач доказао да Уговорни орган није провео поступак јавне набавке у складу са Законом о јавним набавкама и Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда односно да Одлука Уговорног органа о избору најповољније понуде бр. 101-2373/20 од 07.10.2020.године није сачињена у складу са Законом о јавним набавкама БиХ и Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда, односно указао је на неправилности Уговорног органа у провођењу предметног поступка јавне набавке.

Жалбени поступак се покреће подношењем жалбе која је нужна радња у конкретном управном поступку, за састав које је жалитељ као заинтересовани понуђач с разлогом ангажовао адвоката као пуномоћника који је и саставио предметну жаибу, тако да је на страни жалитеља настао оправдан трошак.

Будући да су жалбени наводи који су изнесени у жалби на поступак и Одлуку о избору најповољније понуде бр. 101-2373/20 од 07.10.2020.године, у потпуности основани,

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

те је Уговорни орган Рјешењем бр. 101-2564/20 од 09.11.2020.године усвојио жалбене наводе жалитеља, то жалитељу припада право на надокнаду трошкова жалбеног поступка по пуномоћнику адвокату.

Жалитељ предлаже да Уговорни орган усвоји ову жалбу у складу са горе наведеним жалбеним разлозима, те усвоји захтјев пуномоћника жалитеља који се односи на трошкове састава ове жалбе у износу од 270.00 КМ. Уколико Уговорни орган не усвоји ову жалбу, жалитељ предлаже да Уговорни орган исту у року одређеном чланом 100. Закона о јавним набавкама достави Уреду за разматрање жалби. те жалитељ даље предлаже да Уред за разматрање жалби, након запримања и разматрања жалбе, исту усвоји као основану те донесе Рјешење којим ће поништити Рјешење Уговомог органа бр. 101-2564/20 од 09.11.2020.године, затим обавезати уговорни орган да жалитељу надокнади трошкове састава ове жалбе по адвокату у износу од 270,00 КМ, трошкове састава жалбе по адвокату од 06.11.2020.године изјављене на поступак Уговорног органа због шутње администрације, у износу од 270,00, те трошкове састава жалбе на поступак и Одлуку о избору најповољније понуде бр. 101-2373/20 од 07.л0.2020.године, по адвокату у износу од 270.00 КМ.

Уговорни орган је доставио овом органу документацију потребну за одлучивање по предметној жалби,
Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Жалба је основана.

Овај орган је размотрио жалбу и стање у спису, те утврдио следеће неспорне и релевантне чињенице:

Полазећи од навода жалитеља:

Уговорни орган је Рјешењем број:101-2564/20 од 09.11.2020 године усвојио жалбене наводе жалитеља али је противно члановима 105, 108 и 199 Закона о управном поступку БиХ одбио захтјев жалитеља за надокнаду трошкова жалбеног поступка, наводећи као разлоге“ да приједлог жалитеља није прихватљив јер је његова понуда посљење рангирана у поступку јавне набавке и без реалних изгледа да као најскупља буде изабрана као најповољнија“

Жалитељ изјављује ову жалбу у складу са члановима 100. став 4., 101. став 5. Закона ојавним набавкама, а у вези са члановима 105.. 108. и 199. Закона о управном поступку БиХ из разлога што сматра да је Уговорни орган у поступку доношења оспореног Рјешења био обавезан уважити захтјев жалитеља за надокнаду трошкова жалбеног поступка.

Чланом 105. Закона о управном поступку БиХ је прописано:

(2) Кад у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак. а на чију је штету поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку. Ако је у таквом случају која од странака дјелимично успјела са својим захтјевом, она је дужна надокнадити противној странци трошкове сразмјерно дијелу свог захтјева с којим није успјела. Странка, која је обијешћу проузроковала противној странци ирошкове у поступку, дужна је тој странци те трошкове надокнадити. Чланом 108. Закона о управном поступку БиХ је прописано:

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

(1) У рјешењу којим се поступак завршава, орган који доноси рјешење одређује ко сноси трошкове поступка, њихов износ и коме се и у ком року имају исплатити

(2) У рјешењу се мора посебно навести да ли ће онај ко сноси трошкове бити дужан надокнадити трошкове другој странци (члан 105. ст. 2. и 3.).

(4) Ако орган у рјешењу не одлучи о трошковима, навест ће се да ће се о трошковима донијети посебан закључак.

Чланом 199. Закона о управном поступку БиХ је прописано:

(1) Диспозитивом се рјешава о предмету поступка у цијелости и о свим захтјевима странака о којима у току поступка није посебно ријешено ".

„ (3) Диспозитивом се може ријешити и о трошковима поступка, ако их је било. одређујући њихов износ ко их је дужан платити коме и у ком року. Ако се у диспозитиву не рјешава о трошковима. навест ће се да ће се о њима донијети посебан закључак ".

„(4) Ако се рјешењем налаже извршење какве радње, у диспозитиву ће се одредити и рок у коме се та радња има извршити".

У конкретном случају, трошкови које је имао жалитељ су оправдани трошкови, јер је као понуђач доказао да Уговорни орган није провео поступак јавне набавке у складу са Законом о јавним набавкама и Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда односно да Одлука Уговорног органа о избору најповољније понуде бр. 101-2373/20 од 07.10.2020.године није сачињена у складу са Законом о јавним набавкама БиХ и Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда, односно указао је на неправилности Уговорног органа у провођењу предметног поступка јавне набавке.

Жалбени поступак се покреће подношењем жалбе која је нужна радња у конкретном управном поступку, за састав које је жалитељ као заинтересовани понуђач с разлогом ангажовао адвоката као пуномоћника који је и саставио предметну жаибу, тако да је на страни жалитеља настао оправдан трошак.

Будући да су жалбени наводи који су изнесени у жалби на поступак и Одлуку о избору најповољније понуде бр. 101-2373/20 од 07.10.2020.године, у потпуности основани, те је Уговорни орган Рјешењем бр. 101-2564/20 од 09.11.2020.године усвојио жалбене наводе жалитеља, то жалитељу припада право на надокнаду трошкова жалбеног поступка по пуномоћнику адвокату.

Жалитељ предлаже да Уговорни орган усвоји ову жалбу у складу са горе наведеним жалбеним разлозима, те усвоји захтјев пуномоћника жалитеља који се односи на трошкове састава ове жалбе у износу од 270.00 КМ. Уколико Уговорни орган не усвоји ову жалбу, жалитељ предлаже да Уговорни орган исту у року одређеном чланом 100. Закона о јавним набавкама достави Уреду за разматрање жалби. те жалитель даље предлаже да Уред за разматрање жалби, након запримања и разматрања жалбе, исту усвоји као основану те донесе Рјешење којим ће поништити Рјешење Уговомог органа бр. 101-2564/20 од 09.11.2020.године, затим обавезати уговорни орган да жалитељу надокнади трошкове састава ове жалбе по адвокату у износу од 270,00 КМ, трошкове састава жалбе по адвокату од 06.11.2020.године изјављене на поступак Уговорног органа због шутње администрације, у износу од 270,00, те трошкове састава жалбе на поступак и Одлуку о избору најповољније понуде бр. 101-2373/20 од 07.л0.2020.године, по адвокату у износу од 270.00 КМ.

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

У Изјашњењу на наведено Уговорни орган истиче:

Жалитељ „Coding“ доо Тешањ доставио је уговорном органу жалбе од 05.11.2020 године на поступак уговорног орган и жалбу од 13.11.2020 године на Рјешење уговорног органа бр. 101-2564/20 од 09-11.2020 године, којим је поништен Извјештај Комисије за јавне набавке о избору најповољније понуде бр.107-844/ЈН од 07.10.2020 године и којим је дјелимично усвојена првобитна жалба жалитеља „Coding“ доо Тешањ од 15.10.2020 године.

У тој првобитној жалби од 15.10 2020 године жалитељ „Coding“ доо Тешањ се жалио што му, у склопу документације о избору најповољније понуде није достављен Записник о вредновању понуда предвиђен чланом 65 став 2) ЗЈН.

У намјери да отклони овај формално-правни пропуст, уговорни орган је дјелимично усвојио првобитну жалбу жалитеља „Coding“ доо Тешањ у дијелу који се односи на сачињавање Записника о прегледу и оцјену понуда. Осим тога жалитељ је предложио да уговорни орган усвоји захтјев пуномоћника жалитеља који се односи на састав жалбе, што је уговорни орган, позивајући се на члан 119 став (2) ЗЈН, који говори о праву на накнаду трошкова у поступку јавне набавке, сматрао неприхватљивим, јер је понуда жалитеља посљедње рангирана (четверорангирана) у овом поступку јавне набавке и без реалних изгледа да, као најскупља, буде изабрана као најповољнија.

У својој жалби од 05.11.2020 године на поступак уговорног органа жалитељ наводи да је путем електронске поште запримио од уговорног органа означен као „Наставак поступка додјеле уговора“ којим је утврђено да је жалба жалитеља од 15.10 2020 основана.Жалитељ сматра да по наведеној жалби уговорни орган није поступио у складу са ЗЈН јер је у прилогу поднеска жалитељу доставио Записник о прегледу и оцјени понуда.У жалби се такођер наводи да је жалитељ дана 30.10.2020 године путем електронске поште доставио уговорном органу захтјев за доставу Рјешења, односно Одлуке о усвајању жалбе и да се о истој мора очитовати о свим жалбеним наводима, како је прописано чланом 100 став (3) ЗЈН

У својој жалби од 13.11.2020 године на Рјешење Уговорног органа бр.101-2564/20 од 09.11.2020 године жалитељ наводи да је уговорни орган у поступку доношења оспореног рјешења био обавезан уважити захтјев жалитеља за надокнаду трошкова жалбеног поступка, позивајући се, при томе, на чланове 105. 108 и 109 ЗУП-ајер сматра да су ти трошкови оправданипошто уговорни орган није провео поступак у складу са ЗЈН и Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда.

Према мишљењу уговорног органа суштина жалби жалитеља није ток поступка јавне набавке, није чак ни исход поступка, него само формално правни разлози, којих је, евидентно и било, који су се десили на самом крају поступка и који ни на који начин нису могли промјенити исход поступка.

Из свега наведеног овај орган констатује:

На основу члана 199. став (3) Закона о управном поступку (“Службени гласник БиХ” број: 29/02, 12/04, 88/07 и 93/09) у вези са чланом 105. став (2) и (3) истог закона којим је прописано:

”Када у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак, а на чију је штету поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку. Ако је у таквом случају која од странака дјелимично успјела са својим захтјевом, она је дужна надокнадити противној странци трошкове сразмјерно дијелу свог захтјева с којим није успјела. Странка, која је обијешћу проузроковала противној странци трошкове у поступку, дужна је тој странци те трошкове надокнадити”, те је у конкретном случају овај орган приступио одлучивању о трошковима овог поступка, сматрајући да у конкретном случају треба примјенити Тарифу о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у поступцима у непроцјењивим стварима.

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

Навод жалитеља је основан, уговорни орган у поновном поступку ће одлучити о трошковима жалбеног поступка.

Овај орган је утврдио да је уговорни орган дужан исплатити трошкове поступка у износу од 240,00 КМ а који се састоје од трошкова за састав жалбе у управном поступку у непроцјењивом предмету у складу са чланом 18 став 2 и 33. Тарифа о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Сл. Новине Федерације БиХ“ број 22/04 и 24/04) и пресудом Суда БиХ број С1 3У 023495 16 У од 16.03.2018 године.

На основу члана 230. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Повратуплаћених средстава у износу од 500,00 КМ ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108 став 7. ЗЈН и чланом 4 Инструкције о начину уплате, контроли и повратанакнада прописаних чланом 108.ЗЈН („Сл гласник БиХ број 86/14).

Поука о правном лијеку

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом БиХ у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Санела Салиховић

Доставити:
- „Coding“ доо Тешањ
Вехаб Хариса
- Радио телевизија БиХ
- евиденцији
- а/а

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756