BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

15 -02- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-122-8/21
Бања Лука, 11.02.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Новотекс д.о.о. Бања Лука, бр.- од 05.01.2021.године, заступан по адвокату Стојану Вукајловићу из Бања Луке, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, бр. 127-28-13971-27/20 од 30.12.2020.године, уговорног органа, Завод за физикалну медицину и рехабилитацију Др. Мирослав Зотовић, Бања Лука, у поступку јавне набавке, „воће, поврће и орашасти плодови“, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа , одржаној дана 11.02.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Новотекс д.о.о. Бања Лука бр.- од 05.01.2021.године, изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, уговорног органа, Завод за физикалну медицину и рехабилитацију Др. Мирослав Зотовић, Бања Лука, број. 127-28-13971-27/20 од 30.12.2020. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Одлука о избору најповољнијег понуђача, бр. 127-28-13971-29/20 од 30.12.2020.године уговорног органа, у цијелости, предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 3.500,00 КМ .
4. Усваја се захтјев жалиоца, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Републике Српске“ бр. 68/05) у износу од 614,25 КМ, док се преостали дио захтјева одбија као неоснован.
5. Налаже се уговорном органу, да жалиоцу, накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Р.Српске бр.68/05) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Завод за физикалну медицину и рехабилитацију Др. Мирослав Зотовић, Бања Лука (удаљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 617-1-1-390-3-189/20 од 21.10.2020.г.у отвореном поступку јавних набавки „воћа, поврћа и орашасти плодова ", према тендерској документацији, бр. - од -.2020.г., расписан на основу Одлуке о покретању поступка јавне набавке .

Након горе проведене процедуре, оспореног рјешења, незадовољан истим, жалилц улаже жалбу из следећих разлога:

У жалби жалиоца се истиче:

Дана 31.12.2020. године уговорни орган је жалитељу доставио одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 127-28-13971-27/20 од 30.12.2020. године, која је донесено у отвореном поступку јавне набавке роба- воће, поврће и орашасти плодови - Обавјештење о набавци бр. 617-1-1-390-3-189/20 од 21.10.2020. године, а којом се у овом поступку јавне набавке уговор додјељује понуђачу „Ђукић комерц" с.п. Лакташи, као најповољнијем понуђачу према критеријуму најнижа цијена технички задовољавајуће понуде.

Жалитељ, као учесник овог поступка јавне набавке, има правни интерс за додјелу уговора, те доношењем оспорене, а незаконите одлуке, трпи штету, из чега је евидентна активна легитимација жалитеља за изјављивање ове жалбе.

Против оспорене одлуке жалитељ улаже жалбу због повреде материјално-правних прописа и повреде одредби правила поступа утврђених Законом о јавним набавкама („Службени гласник БиХ" бр. 39/14) и подзаконским актима донесеним на основу овог закона, а које се састоје у сљедећем:

У предметном поступку јавне набавке на основу жалбе жалитеља од 23.12.2020.године уговорни орган је дана 29.12.2020. године жалитељу доставио рјешење бр. 127-06-11273-29/20 од 28.12.2020. године, којом се утврђује да је дјелимично основана жалбе жалитеља од 23.12.2020. године, уложене на одлуку уговорног органа о избору најповољнијег понуђача бр. 127-28-13971-13/20 од 10.12.2020. године.

Против рјешење бр. 127-06-11273-29/20 од 28.12.2020. године, незадовољан само дјелимичним усвајањем жалбе, жалитељ је дана 30.12.2020. године благовремено поднио жалбу у складу са поуком о правном лијеку која је дата у овом рјешењу и у складу са одредбом члана 100. став (4) Закона о јавним набавкама.

Доказ: - рјешење уговорног органа бр. 127-06-11273-29/20 од 28.12.2020. године;

- жалба на рјешење од 30.12.2020. године;
- оспорена одлуку уговорног органа о избору најповољнијег понуђача

бр. 127-28-13971-27/20 од 30.12.2020. године.

Међутим, умјесто да по уложеној жалби од 30.12.2020. године поступи у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама, који гласи : „ако уговорни орган утврди да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, али је неоснована, дужаи је да је у року од пет дана од дана њеног запримања прослиједи КРЖ-у, са својим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом везано за поступак против којег је изјављена жачба. " и да с тим у вези, а у складу са чланом 110. Законао јавним набавкама, због суспензивног дјеловања жалбе, одгоди (прекине) поступак јавне набавке, уговорни орган је донио одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 127-28-13971-27/20 од 30.12.2020. године, којом се уговор додјељује понуђачу „Ђукић комерц" сп Лакташи, уопште не размотривши наводе жалбе коју је жалитељ благовремено уложио дана 30.12.2020. године на рјешење бр. 127-06-11273-29/20 од 28.12.2020. године.

Повреда правила поступка огледа се у чињеници да је уговорни орган повредио одредбе члана 100 став (5) и члана 110. Закона о јавним набавкама. тиме што је оспорену одлуку о избору понуђача „Ђукић комерц" сп Лакташи као најповољнијег, донио прије ступања на снагу правоснажности рјешења бр. 127-06-11273-29/20 од 28.12.2020. године, а коју је формално-правно могао донијети тек уколико жалба не буде уложена у прописаном року. Обзиром, да је жалба уложена други дан прописаног рока од пет дана од пријема, дакле благовремено. уговорни орган је у складу са правилима поступка јавних набавки, био дужан, уколико сматра даје жалба неоснована и уколико суштински намјерава уговор додјелити другом понуђачу, да исту прослиједи на одлучивање КРЖ-у, са својим изјашњењем на наводе жалбе, а да се поступак одгоди (прекида) до доношења одлуке КРЖ-а. Уговорни орган је умјесто тога, потпуно незаконито донио оспорену одлуку о избору најповољнијег понуђача, не поступивши по жалби од 30.12.2020. године.

Улажући ову жалбу због повреда цитираних одредби правила поступка Закона о јавним набавкама, жалитељ поред тога, незадовољан дјелимичним усвајање прве жалбе у свему остаје код навода истакнутих у својој жалби од 30.12.2020. године уложеној против рјешења уговорног органа бр. 127-06-11273-29/20 од 28.12.2020. године, а чији се наводи односе на непотпуно и погрешно утврђено чињенично стање и повреде одредби материјално-правних прописа (ЗЈН) у овом поступку јавне набавке.

Имајући у виду наведено, жалитељ предлаже да уговорни орган поништи оспорену одлуку о избору најповољнијег понуђача бр. 127-28-13971-27/20 од 30.12.2020.године, да поступи по жалби жалитеља од 30.12.2020. године, те да исту у складу са жалбеним захтјевом усвоји у ијелости.

У супротном, уколико уговорни орган сматра да је ова жалба неоснована.жалитељ захтијева да уговорни орган у складу са одредбом члана 100. став (5) ЗЈН, ову жалбу, као и жалбу од 30.12.2020. године у прописаном року прослиједи на рјешавање надлежној Канцеларији за рјешавање жалби.

Жалитељ захтијева накнаду трошкова поступка који се односе на састав ове жалбе по адвокату и таксе, према датом трошковнику, као и повратуплаћене накнаде за рјешавање жалби у случају да се жалба прослиједи надлежној Канцеларији за разматрање жалби.

Трошковник

Састав Жалбе 150 бодова x 2,00 КМ (300,00КМ)

Паушал 25% 37,50 бодова x 2,00КМ (75,00КМ)

50% увећано за састав правног лијека ПДВ (17%) (95,63КМ)

Укупно 658,13 КМ

Трошкови таксе по одлуци

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 127-28-13971-36/20 од 11.01.2021. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-122/21 од 12.01.2021.године.

У Изјашњењу се истиче :

На основу члана 100. став 5. ЗЈН БиХ. а у вези жалбе привредног субјекта „НОВОТЕКС" ДОО БА1БАЛУКА (у даљем тексту: Жалилац), наш број: 127-28-13971-34-/20 од 05.01.2020. године,, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 127-06-11273-27/20 од 30.12.2020. године, у законски остављеном року достављамо вам изјашњење на наводе жалбе и комплетну релевантну документацију везану за поступак јавне набавке против којег је жалба изјављена.

По предметном поступку већ се води жалбени поступак код ове Канцеларије наш број: (127-06- 11273-31/20) од 04.012020. године.

Дана 30.12.2020. године, Завод за физикалну медицину и рехабилитацију Др Мирослав Зотовић (у даљем тексту: Уговорни орган, УО) донио је Одлуку о избору најповољнијег понуђача број 127-28-13971-27/20 којим је за најповољнијег понуђача изабран Ђукић комерц с.п.Лакташи као најповољнији понуђач са прихватљивом понудом.

По запримању Одлуке број: 127-06-13971-27/20 до 30.12.2020. године, упознавши се са садржином исте Жалилац изјављује предметну жалбу коју поткрепљује следећим жалбеним наводима:

Жалилац тврди да је УО извршио повреду поступка тачније члана 100. став 5 и члана 110 ЗЈН БиХ, донио прије ступања на снагу правоснажности Рјешења број: 127-06-11273- 29/20 од 30.12.2020. године, а коју је формално могао донијети тек по протоку жалбеног рока;

Жалилац затхјева од уговорног органа поступање по жалби изјављеној 30.12.2020. године у истом поступку. У супротном Жалилац предлаже да УО ову жалбу прослиједи КРЖ БиХ на даље разматрање.

Коначно Жалилац од другостепеног органа захтјева да с обзиром на горе наведене чињенице удовољи захтјевима Жалиоца и одреди трошкове за састав жалбе по адвокату у износу од 658.13 КМ.

Прилог: Жалба број ; 127-28-13971-34/20 od 05.01.2021. годиие.

Прије мериторног разматрања садржаја жалбе, УО се, у смислу одредбе члана 100. став 2. Закона о јавним набавкама, упустио у оцјену испуњености процесних претпоставки за изјављивање жалбе. У том погледу, Уговорни орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлашћеног лица.

Уговорни орган је пажљиво и свеобухватно приступио разматрању и одлучивању о меритуму жалбе те жалбене наводе предметне жалбе сматра у потпуности неоснованим.

Како се по предметном поступку јавне набавке већ води наведени жалбени поступак, Уговорни орган у прилогу овог изјашњења доставља додатну доказну документацију :

Доказ: Закључак о прекиду поступка број: 127-28-13971-30/20 od 30.12.2020. године;

Закључак о прекиду поступка број: 127-28-13971-35/20 od 11.01.2020. године;

Изјашњење на наводе из жалбе понуђача Ђукић комерц с.п.Лакташи.

Опреза ради Уговорни орган још једном наглашава да се по истом питању већ води жалбени поступак , те Уговорни орган предлаже КРЖ БиХ спајање предмета, сходно члану 112. ЗЈН БиХ, ради лакшег, економичнијег, бржег и правпчнијег разјешења ове управне ствари. Такође Уговорни орган предлаже да се трошкови жалбеног поступка обрачунају јединствено за комплетан жалбени поступак

Имајући у виду наведено, тачније одбијање жалбе као неосноване, УО у складу са чланом 100. став. 5, ЗЈН БиХ, у законском року, релевантну документацију везану за поступак против којег је жалба изјављена и изјашњење на жалбене разлоге прослеђује Канцеларији за разматрање жалби БиХ на даље поступање.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, у вођењу процедуралног дијела поступка набавке, су тачни.

Према жалбеном наводу како описује жалилац, те на основу изјашњења, неспорно је да и једна и друга страна у поступку не оспорава да је прије ове жалбе упућена жалба од истог жалиоца по истом поступку.

Стим у вези са чланом 110. ЗЈН-а („Сл,гласник БиХ“ бр.39/14) у којем се каже да изјављена жалба има суспензивно дјеловање те док се и истој не очитује другостепени орган, односно до доношења одлуке КРЖ-а, не могу се подузимати никакве радње од стране уговорног органа.

Стога ће уговорни орган у поновљеном поступку, придржавати се сугестија и мишљења овога органа, отклонити недостатке, те у складу са законским одредбама, поступак довести до краја.

Накнада трошкова за правно заступање је умањена од траженог захтјева јер је иста погрешно обрачуната у смислу тарифног броја 3. по којем истом припада 150 бодова, те увећење за 50% односно 75 бодова и увећање од 25% према тарифи бр.12. што износи 37,5 бодова, односно укупно 262,5 бода а што у новчаном износу значи 525,00 КМ,а обрачун ПДВ-а 17% на наведени износ што укупно износи 614,25 КМ .

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Повратуплаћених средстава у износу од 3.500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку

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

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Драган Илић

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-изабраном понуђачу
-а/а-евиденција

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137