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

29 -04- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-268-6/21
Бања Лука, 22.04.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука рјешавајући по жалби понуђача: "NAFTACO" д.о.о. Бања Лука, без броја од 28.12.2020.године, заступаног по пумоноћнику, адвокату Алекси Проле из Бањалуке, изјављеној на тендерску документацију, број V-5.24556/20 од 28.12.2020.године, у поступку конкурентског захтјева за достављање понуда: Набавка услуге израде пројекта заштите тунела од процјеђивања вода – торкетирање, тунела број 1 од км 1+776 до км 2+119, пруга Нови Град – Блатна, уговорног органа Жељезнице Републике Српске а.д. Добој, на основу члана 111. став (1) тачка д) и став (10) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" број 39/14), на сједници Вијећа II, одржаној дана 22.04.2021.године, д о н и ј е л а ј е

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача "NAFTACO" д.о.о. Бања Лука, без броја од 28.12.2020. године на тендерску документацију уговорног органа Жељезнице Републике Српске а.д. Добој, број V-5.24556/20 од 28.12.2020.године, **се усваја.**

2. **Поништава се** поступак јавне набавке у потпуности, те акти уговорног органа:
   - Тендерска документација, број V-5.24556/20 од 28.12.2020.године, укључујући обавјештење о набавци, број 1373-7-2-384-3-17/20 од 28.12.2020.године и
   - други акти уговорног органа донесени у поступку јавне набавке.

3. Повратсредстава уплаћених на име накнаде за покретање жаленог поступка, у износу од 500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

4. Усваја се захтјев за накнаду трошкова заступања жалиоца од стране адвоката у износу од 525,00 КМ, док се у преосталом дијелу захтјева одбија као неоснован.

5. Обавезује се уговорни орган да надокнади жалиоцу трошкове заступања од стране адвоката у износу од 525,00 КМ, у року од 15 дана од дана извршности овог рјешења.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Дана 28.12.2020. године уговорни орган Жељезнице Републике Српске а.д. Добој (у даљем тексту: уговорни орган) објавио је обавјештене о набавци, број 1373-7-2-384-3-178/20 у поступку конкурентског захтјева за достављање понуда: Набавка услуге израде пројекта заштите тунела од процјеђивања вода – торкетирање, тунела роj 1 од км 1+776 до км 2+119, пруга Нови Град – Блатна.

Против тендерске документације потенцијални понуђач "NAFTACO" д.о.о. Бања Лука, путем пуномоћника, изјављује жалбу овом органу.

Жалилац заснива жалбене наводе на сљедећим чињеницама:

- да услови из тендерске документације нису у складу са одредбама Закона о јавним набавкама, подзаконским актима, односно исти су у супротности са чланом 2. став (3) Правилника о условима и начину кориштења е-аукције („Службени гласник БиХ, број 66/16),
- да је тачком 9.1. ТД предвиђено кориштење е-аукције, што је видљиво и из обавјештења о набавци у којем је уговорни орган под IV 5. предвидио кориштење „Е-аукције"
- да „Е – аукција" није могућа уколико су предмет набавке уговори о услугама и уговори о радовима чији је предмет интелектуални рад, као што је пројектовање радова, јер се такве понуде не могу рангирати примјеном метода аутоматског електронског оцјењивања".
- да је Тендерском документацијом уговорни орган предвидио одржавање е-аукције иако је то супротно са чланом 2. став 3. Правилника о условима и начину коришћења „Е – аукције" („Службени глаеннк РС", број 66/16).
- да из самог назива предмета набавке: „Уговор о набавци услуге израде пројекта заштите тунела од процјеђивања вода-торкетирање, тунела број 1 од км 1 +776 до 2+1 19, пруга Нови Град - Блатина", евидентно је да услуге које су предмет ове набавке се односе на пројектовање радова, те сходно поменутом Правилнику не могу бити предмет „Е – аукције".
- да из пројектног задатка у којем се под тачком 3. захтјева да се главним пројектом санације дадне адекватно пројектно рјешење за санацију предметног тунела, из које произлази да је предмет набавке пројектовање радова које захтјева интелектуални рад и које као такво изричитом императивном правном нормом искључено од примјене система „Е" аукције.
- да је Канцеларија за разматрање жалби , Филијала Бања Лука у свом рјешењу број: ЈН2-02-07-1 -1658- 6/19 од 16.08.2019.године потврдила да „Е – аукција" није могућа када су у питању услуге пројектовања-интелектуалне услуге, према члану 2. став 3. Правилника о условима и начину коришћења „Е" аукције.

Жалилац захтјева повратак уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка и надокнаду трошкова заступања од стране адвоката у износу од 900,00 КМ.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби, број V-5.904-2/21 од 22.01.2021. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована из сљедећих разлога:

- да је Одлуком о покретању поступка јавне набавке број 1-4.24366/20 од 23.12.2020 године и Тендерском документацијом Уговорног органа број: V-5.24556/20 од 28.12.2020. године тражена „Е-Аукција", а на коју Уговорни орган има право на основу члана 1. Правилника о условима и начину кориштења „Е-Аукције" („Службени гласник Босне и Херцеговине, број 66/16).
- да услуга израде Пројекта заштите тунела од процјеђивања вода- торкетирање, тунела број 1 од км 1+776 до 2+119, пруга Нови Град - Блатина по Пројектном задатку и Тендерској документацији, који најповољнијег понуђача обавезује да пројектујете по истом и по којем нема непознатих елемената потребне за израду понуде, није предмет „Интелектуалног рада", нити предмет идејног рјешења, нити предмет интелектуалног рјешења, нити иновативног рјешења, те Уговорни орган задржава право да изврши избор најповољнијег попуђача којем ће додијелити уговор који је доставио најбоље оцијењену прихватљиву понуду путем вриједновања цијене примјеном методе аутоматског електронског оцјењивања, у складу са чдапом 64. став 1. тачака б) ЗЈН БиХ, јер је наведени критериј мјерљив.

Као доказ уговорни орган је доставио Извјештаје о току и завршетку „Е-аукције" за набавке које су завршене кориштењем „Е-аукције".

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлаштеног лица, све у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама,

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) Закона о јавним набавкама.

Жалба је основана.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у документацију од стране уговорног органа и Жалиоца, и то:

- Одлуку о покретању поступка јавне набавке, број 1-4.24366/20 од 23.12.2020.године,
- Тендерску документацију, број V-5.24556/20 од 28.12.2020. године,
- Обавјештење о набавци, број 1373-7-2-384-3-178/20 од 28.12.2020.године,
- Изјашњење достављено од стране уговорног органа, број V-5.904-2/21 од 22.01.2021.године и
- Другу документацију достављену од стране уговорног органа, као доказе достављене у поступку по жалби.

Увидом у тачку 9.1. тендерске документације, која је предмет жалбених навода, овај орган је утврдио да је овом тачком предвиђено да се уговор додјељује квалификовном понуђачу који је доставио најнижу цијену понуде, кориштењем „Е-

аукције“ у складу са чланом 1. Правилника о условима и начину коришћења „Е-аукције“ („Службени гласник БиХ“, број 66/16).

У даљем тексту тачке 9.1. тендерске документације разрађена је методологија умањења укупне цијене понуде и свих позиција најуспјешнијег понуђача, а све у циљу додјеле уговора.

Увидом у тачку 3. Пројектног задатка за израду Пројекта санације оштећеног бетонског слоја тунела и заштита тунела од процјеђивања, тунел „Видорија“, пруга Нови Град – Блатна, овај орган је утврдио да уговорни орган захтјева да се главним пројектом санације да адекватно пројектно рјешење за одводу воде и рјешавање проблема неконтролисаног процјеђивања воде од калоте преко опораца...

Жалбеним наводима се указује на незаконитост провођења „Е-аукције“ у предметном поступку, што је кључно питање у овој правној ствари.

Чланом 2. став (3) Правилника о условима и начину коришћења Е-аукције („Службени гласник БиХ“, број 66/16) прописано је да Е-аукција није могућа уколико су предмет набавке уговори о услугама и уговори о радовима чији је предмет интелектуални рад, као што је пројектовање радова, јер се такве понуде не могу рангирати примјеном метода аутоматског електронског оцјењивања.

Будући да је поменутим Правилником јасно прописано да Е-аукција није могућа уколико су предмет набавке услуге пројектовања радова, јасно је да је повријеђен члан 2. став (3) Правилника.

Имајући у виду да је уговорни орган незаконито дефинисао примјену Е-аукције, жалбени навод је основан.

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 103. став (1) тачка а) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама, а у вези са чланом 230. став (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ“, број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16).

Повратак уплаћених средстава по основу накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 500,00 КМ, извршиће се посебним актом, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Жалилац захтјева накнаду трошкова састава жалбе у укупном износу од 900,00 КМ. С обзиром на утврђену основаност жалбе, овај орган усваја захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава исте по пуномоћнику Алекси Проле из Бањалуке, у укупном износу од 525,00 КМ.

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 увећање за 50% односно 75 бодова и увећање од 25% према тарифи бр.12 што износи 37,5 бодова, односно укупно 262,50 бода, а што у новчаном износу значи 525,00 КМ.

Захтјев за накнаду трошкова поступка је усвојен у складу са чланом 105. став (2) Закона о управном поступку којим је прописано да кад у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак, а на чију штету је поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку.

Упутство о правном средству

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 истог. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДАВАЈУЋИ ВИЈЕЋА

Ервин Бибановић

Доставити:

1. Адвокат Алекса Проле из Бањалуке, Бранка Ћопића 11, 78 000 Бања Лука
2. Жељезнице Републике Српске а.д. Добој, Светог Саве 71, 74 000 Добој
3. Евиденцији
4. а/а

