BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: JH2-03-07-1-792-8/21
Мостар, 03.06.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Градпром д.о.о. Србац од 12.03.2021. године, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке, изјављеној на Тендерску документацију број: В-11/21 од 11.03.2021. године, у поступку јавне набавке – зупчаници, озубљено вратило и прса повратне звијезде ČGT 1572 (израда), уговорног органа Рудници мрког угља Бановићи д.о.о Бановићи, на основу члана 93. став (7), члана 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број 39/14), на сједници Вијећа II одржаној дана 03.06.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. **Усваја се жалба** понуђача „Градпром" д.о.о. Србац, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке, **и поништава се:**
   Тендерска документација у поступку јавне набавке – зупчаници, озубљено вратило и прса повратне звијезде ČGT 1572 (израда) од 11.03.2021. године, заједно са Обавјештењем о набавци број: 565-7-1-60-3-127/21 од 11.03.2021. године објављеном на Порталу јавних набавки.
2. Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава предметне жалбе, изјављене по пуномоћнику/адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,12 КМ.
   Обавезује се Уговорни орган Рудници мрког угља Бановићи д.о.о Бановићи да жалиоцу „Градпром" д.о.о. Србац, заступаном по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке, исплати износ од 658,12 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења.
3. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган Рудници мрког угља Бановићи д.о.о Бановићи (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је поступак јавне набавке – зупчаници, озубљено вратило и прса повратне звијезде ČGT 1572 (израда) конкурентским захтјевом за достављањем понуда, за

који је Обавјештење о набавци број: 565-7-1-60-3-127/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 11.03.2021. године.

На Тендерску документацију у предметном поступку јавне набавке, жалбу је изјавио понуђач Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке (у даљњем тексту: жалилац), коју је уговорни орган, поступајући у складу с чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједило овом органу, код кога је запримљена дана 19.03.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 01.04.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Уговорни орган дана 11.03.2021. године на Порталу јавних набавки објавио је обавјештење о набавци број: 565-7-1-60-3-127/21 и тендерску документацију број: В-11/21.

Жалитељ је са Портала јавних набавки преузео предметну тендерску документацију.

Предметна тендерска документација на садржи нацрт уговора. На наведени начин уговорни орган поступио је супротно одредбама члана 3. став (4) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда, чија примјена је прописана одредбама члана 53. став (4) Закона о јавним набавкама којим је прописано „Тендерска документација садржи обрасце, изјаве и си.,те приједлог уговора о јавној набавци, односно оквирног споразума.

Уред за разматрање жалби је одлучивао о примјени права у идентичној чињеничној и правној ситуацији (ЈН2-03-07-1-3674-7/20 од 07.01.2021. године).

Из наведених разлога жалитељ улаже жалбу на тендерску документацију, од уговорног органа тражи да се, у складу са чланом 110. ЗЈН, поступак јавне набавке обустави у складу са чланом 110. Закона о јавним набавкама, жалба усвоји, одлучи о накнади трошкова састава предметне жалбе, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава жалбе у износу од 658,13 КМ, тендерска документација уреди у складу са законским прописима, те да износ од 658,13КМ у року од 15 дана од дана доношења одлуке по жалби уплати на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка[14] а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.

Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, предлаже да исту, у законом прописаном року, достави на размтрање Канцеларији за разматрање жалби БиХ, те предлаже да Канцеларија за разматрање жалби, након запримања и разматрања ове жалбе исту усвоји, наложи Уговорном органу да жалитељу надокнади трокошкове са састав жалбе, наложи повратак уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка и донесе:

Рјешење

1) Жалба се усваја.

2) Поништава се тендерска документација број: В-11/21, заједно са Обавјештењем о набавци број: 565-7-1-60-3-127/21 објављени на Порталу јавних набавки дана 11.03.2021. године,
3) Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава жалбе у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17% у износу од 95,63 КМ, укупно 658,13 КМ.
4) Обавезује се Уговорни орган Рудници мрког угља „Бановићи" д.д. Бановићи да жалитељу „Градпром" д.о.о. Србац, заступаном по пуномоћнику Антонић Мили, адвокату из Бања Луке, исплати износ од 658,13 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.
5) Усваја се захтјев за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка и налаже Министарству финансија и трезора Босне и Херцеговине да жалитељу изврши поврат уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46."

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Именована комисија Уговорног органа мишљења је да жалбени навод није основан о чему ће се у наставку дати образложење.

Наводи из жалбе не стоје из разлога што Жалилац тумачи закон и подзаконске акте у оном дијелу који му одговара а све с крајњим циљем који је толико очит да је сувишно о њему и говорити.

Дакле, Жалилац се позива на члан 3 став (4) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда гдје, истина, стоји да тендерска документација треба да садржи обрасце, изјаве и си. те приједлог уговора о јавној набавци, односно оквирног спразума.

Међутим, Уговорни орган је приликом припреме тендерске документације испоштовао Закон о јавним набавкама Босне и Херцегвине као и Упутство за припрему модела тендерске документације и понуда, гдје је у оквиру тендерске документације навео основне елементе уговора како је и дефинисао Закон о јавним набавкама Босне и Херцегвине **у члану 53. став (3). под р)** гдје се наводи да тендерска документација минимално садржи између осталог: „нацрт уговора **или основне елементе уговора".**

Даље, што се тиче Упутства за припрему модела тендерске документације, **у члану 3 „Садржај тендерске документације", став (2) под д) ставка 16 стоји: „нацрт уговора или основне елементе уговора, односно оквирног споразума".**

Према томе, ако у званичном Закону о јавним набавкама Босне и Херцеговине објављеним у Службеном гласнику Босне и Херцеговине број 39 од 19.5.2014.године у члану 53. став (3). под р) као и Упутству за припрему модела тендерске документације и понуда у **члану 3 (Садржај тендерске документације), став (2) под д) ставка 16** јасно и недвосмислено стоји да тендерска документација треба да садржи „нацрт уговора **или основне елементе уговора",**зашто би то неко игнорисао и давао предност једној ставци члана 3. став (4) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда као што је то учинио Жалилац из њему познатог разлога.

Навођење Жалиоца и упућивање на Рјешење УРЖ-а БиХ број ЈН2-03-07-1-3674-7/20 од

07.01.2021.године коначно разоткрива стварне ражлоге и мотив игнорисања у образложењу наведених законских и подзаконских одредби, а упућивања на једну одредбу Упутства која Жалиоцу иде у прилог. Дакле, у Рјешењу на које се Жалилац позива, Жалилац је исти (Градпром доо Србац), грађевинска фирма која нема много везе са „израдом зупчаника" као и његов правни заступник.

Уосталом, наведено Рјешење је случај за себе и оно није Закон по коме се мора поступати.

Према томе, имајући у виду све наведено, Уговорни орган предлаже Комисији Уреда за разматрање жалби БиХ да изјављену жалбу одбије као неосновану.

Уговорни орган у складу са чланом 100 , тачка 5. доставља комплетан пред разматрање жалби, заједно са Жалбом кандидата на разматрање."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-792-4/21 од 23.03.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

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.

Поступајући по жалби у жалбеном поступку пред овим органом, изведени су докази на основу прегледа достављеног материјала, те је извршена анализа сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак.

Жалилац оспорава тендерску документацију будући да иста не садржи приједлог уговора о јавној набавци што је у супротности са одредбама члана 3. став (4) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда чија примјена је прописана одредбама члана 53. став (4) Закона о јавним набавкама.

Овај орган је увидом у тендерску документацију уговорног органа утврдио да иста не садржи нацрт уговора или основне елементе уговора. Чланом 53. став (3) тачка р) Закона о јавним набавкама прописано је да тендерска документација садржи минимално **нацрт уговора или основне елементе уговора.** Поред тога, чланом 3. став (4) Упутства за припрему модела тендерске докуметнације и понуда („Службени гласник БиХ" број: 90/14 и 20/15) прописано је да тендерска документација садржи обрасце, изјаве и сл., **те приједлог уговора о јавној набавци,** односно оквирног споразума.

Будући да тендерска документације не садржи нацрт уговора или основне елементе уговора односно приједлог уговора о јавној набавци, овај орган утврђује **основаним** жалбени навод жалиоца због чега се жалба усваја и поништава ожалбена тендерска

документација.

Жалилац предметном жалбом захтјева накнаду трошкова по пуномоћнику/адвокату у износу од 658,13 КМ.

С обзиром да се усваја жалба овај орган у складу са чланом 105. став (2) ЗУП-а и примјеном Тарифног броја 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Службени гласник Републике Српске" број: 68/05), усваја и захтјев жалиоца за накнаду трошкова за састав жалбе по адвокату у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у складу с тарифним бројем 12. АТРС у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17 % у износу од 95,62, што укупно износи 658,12 КМ.

Одлука о висини трошкова, донешена је и утврђена примјењујући тарифни број 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у РС, који прописује накнаду у непроцјењивим предметима, састав жалбе у управном поступку, 150 бодова увећано за 50% за састав правног лијека и паушал у складу с тарифним бројем 12. АТРС. Овај орган своју одлуку је донио у складу са ставом Суда БиХ изнесеним у Пресуди број: S1 3 U 023495 16 U од 16.3.2018. године, а потврђеним у Пресуди апелационог управног вијећа Суда БиХ број: S1 3 U 023495 18 Uvp.

На основу свега напријед наведеног, примјеном одредби члана 93. став (7), члана 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама одлучено као у дипозитиву овог Рјешења.

Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 500,00 КМ извршиће се на основу посебеног рјешења овог орган, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланком 108. Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број: 86/14).

Поука о правном лијеку:

Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Јосип Драгић, дипл. правник

Доставити:
- Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке
- Рудници мрког угља Бановићи д.о.о Бановићи
- Евиденција
- а/а