15 -07- 2021

BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE 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

Broj: **JN2-02-07-1-1761-7/21**
Banja Luka, 15.07.2021.godine

Kancelarija za razmatranje žalbi, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi žalitelja: **"Planet Soft" d.d. Banja Luka**, zastupan po punomoćniku Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, izjavljene na Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke broj 01-3964-12/21 od 15.06.2021. godine, ugovornog organa: **Javno preduzeće "Autoputevi Republike Srpske" d.o.o. Banja Luka**, u konkuretskom postupku javne nabavke usluga: „iznajmljivanje fotokopir-aparata na period od (2) godine", na osnovu člana 111. stav (1) tačka d.) Zakona o javnim nabavkama ("Sl.glasnik BiH", broj:39/14) i člana 230. Zakona o upravnom postupku ("Sl.glasnik BiH",broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici vijeća, održanoj dana 15.07.2021.godine, doneseno je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba žalitelja: **"Planet Soft" d.d. Banja Luka**, zastupan po punomoćniku Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, **se usvaja**, i poništava se slijedeći akt ugovornog organa **Javno preduzeće "Autoputevi Republike Srpske" d.o.o. Banja Luka**:
   -Odluka o otkazivanju postupka javne nabavke broj 01-3964-12/21 od 15.06.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na daljnje postupanje.

2. Usvaja se kao osnovan, zahtjev žalitelja **"Planet Soft" d.d. Banja Luka**, zastupan po punomoćniku Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu 500,00 KM, o čemu će se donijeti posebno Rješenje.
3. Usvaja se kao djelomično osnovan, zahtjev žalitelja **"Planet Soft" d.d. Banja Luka**, zastupan po punomoćniku Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, za nadoknadu troškova sastavljanja žalbe u iznosu 614,25 KM dok se u preostalom dijelu odbija kao neosnovan.
4. Nalaže se ugovornom organu **Javno preduzeće "Autoputevi Republike Srpske" d.o.o. Banja Luka** da nadoknadi troškove žalbenog postupka za sastavljanje žalbe žalitelju **"Planet Soft" d.d. Banja Luka**, zastupan po punomoćniku Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, u visini od 614,25 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

O B R A Z L O Ž E N J E

U postupku javne nabavke usluga: „iznajmljivanje fotokopir-aparata na period od (2) godine“, ugovornog organa: **Javno preduzeće "Autoputevi Republike Srpske" d.o.o. Banja Luka**, zastupan po punomoćniku Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, izjavljena je Žalba žalitelja **"Planet Soft" d.d. Banja Luka**, na Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke broj 01-3964-12/21 od 15.06.2021. godine. Žalilac podnosi žalbu zbog pogrešne primjene materijalnog prava i povrede odredaba procesnog zakona, te navodi slijedće:

Odlukom o otkazivanju postupka javne nabavke br. 01-3964-12/21 od 15.06.2021. godine, otkazan je postupak javne nabavke usluga iznajmljivanja fotokopir aparata na period od (2) godine, koji je pokrenut objavljivanjem obavještenja o javnoj nabavci broj 1345-7-2-27-3-17/21 od 13.05.2021. godine.

Navedena odluka je objavljena na internet stranici ugovornog organa.

Postupak odnosne javne nabavke je pokrenut dana 10.05.2021. godine Obavještenjem o nabavci broj 1345-7-2-27-3-17/21 od 13.05.2021. godine u procijenjenoj vrijednosti od 40.000,00 KM.

Za sprovođenje navedenog postupka nabavke ugovorni organ je dana 24.05.2021. godine Rješenjem broj 01-3348/21 od 24.05.2021. godine, imenovao Komisiju za javnu nabavku.

javno otvaranje ponuda je izvršeno dana 28.05.2021. godine s početkom u 12.30 časova.

U postupku javne nabavke, a saglasno navedenom iz Zapisnika sa otvaranja ponuda, pristigle su 4 ponude privrednih društava i to:

„Primaprom" d.o.o. Banja Luka, ukupne vrijednosti 44.000,00 KM bez poreza na dodatu vrijednost (u daljem tekstu: PDV-a), „Kmc" d.o.o. Banja Luka ukupne vrijednosti 40.000,00 KM bez PDV-a, „Alf-0m" d.o.o. Banja Luka ukupne vrijednosti 39.980,00 KM i „Planet Soft" d.o.o. Banja Luka, ukupne vrijednosti od 40.000,00 KM bez PDV-a.

Ugovorni organ je utvrdio da su sve ponude prihvatljive, jer su usklađene s tenderskom dokumentacijom, te su kao takve uvrštene u postupak „E-aukcije" putem sistema „E- nabavke" .

Postupak „E-aukcije" je zakazan za dan 08.06.2021. godine u 12.00 časova, uspješno je sproveden i završen istog dana u 12.50 časova.

Po okončanom postupku „E-aukcije" najbolje rangirani ponuđač je bio upravo žalitelj, privredno društvo „Planet Soft" d.o.o. Banja Luka s ponudom u vrijednosti od 13.900,00 KM bez PDV-a.

Prema navodima iz obrazloženja ožalbene Odluke, ugovorni organ je na sjednici uprave istog održane dana 15.06.2021. godine razmotrio preporuku i zapisnik komisije za javne nabavke broj 013-3961/21 od 15.06.2021. godine i odlučivši da se predmetni postupak javne nabavke otkaže, a sve imajući u vidu činjenicu da je skupština ugovornog organa, koju čini Vlada Republike Srpske, donijela Zaključak, datum kojeg nije poznat žalitelju, kojim zadužuje sve institucije na republičkom nivou i na nivou jedinica lokalne samouprave, te javna preduzeća, da uvažavajući epidemiološke mjere i socio¬ekonomsku situaciju, primjenjuje mjere štednje u cilju smanjenja javne potrošnje.

Istim Zaključkom, a prema istaknutom u osporavanoj Odluci, Vlada Republike Srpske je opredjeljena da se imaju obustaviti sve nabavke nefinansijske imovine osim javnih investicija koje se raspoređuju na osnovu posebnih odluka Vlade Republike Srpske. Navedeni Zaključak je prema navodima iz obrazloženja osporavane odluke zaprimljen kod ugovornog organa dana 11.05.2021. godine, dakle prije pokretanja postupka konkretne javne nabavke.

Pobijanju Odluku ugovorni organ zasniva na odredbi člana 69. stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH (u daljem tekstu: ZJN).

S obzirom na očigledno nepostojeći pravni osnov za donošenje ovakve odluke, koja bez nedoumice poprima_QMi£Žjaj.krivične inkriminacije, nephodno je citirati odredbu člana 69. stav (3) ZJN-a, citat:" Ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli
predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke."
Dakle, odredba člana 69 stav (3) ZJN-a, neosporno upućuje na mogućnost otkazivanja postupka javne nabavke, samo i isključivo u slučaju kad zbog dokaznih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.
U odnosnom slučaju nije ispunjen niti jedan od kumulativnih uslova pobrojanih u odnosnoj zakonskoj normi, što u cjelosti čini ožalbenu odluku neosnovanom.
Naime, predmetna javna nabavka je pokrenuta dana 13.05.2021. godine. Zaključak Vlade Republike Srpske je vjerovatno ranijeg datuma, ali je prema navodima iz obrazloženja osporavane odluke Zaprimljen dana 11.05.2021. godine. Nakon prijema opisang Zaključka, ugovorni organ pa i pod pretpostavkom da su postojali uslovi za primjenu odredbe člana 69 stav (3) ZJN-a, donio Objavu o pokretanju javne nabavke dana 13.05.2021. godine i nastavio s preduzimanjem niza radnji usmjerenih na provođenje postupka javne nabavke(imenovanje komisije 24.05.2021. godine, javno otvaranje ponuda i rangiranje ponuđača - 28.05.2021. godine, sprovođenje postupka „E-aukcije" - 08.06.2021. godinel , s očiglednom intencijom da javnu nabavku sprovede sve do odabira najpovoljnijeg ponuđača koji bi bio „prihvatljiv" za ugovorni organ, jer je donošenjem ovakve Odluke ugovornog organa, očigledno da taj ponuđač nije žalitelj.
Stoga, iako je ugovorni organ prije pokretanja postupka javne nabavke bio upoznat s navedenim Zaključkom Vlade RS, a koji Zaključak napominjem nije učinjen dostupnim i ponuđačima u postupku javne nabavke, isti je razmatran nakon 35 dana od momenta prijema istaknutog Zaključka, odnosno tek nakon rangiranja žalitelja na prvo mjesto i nakon preporuke Komisije za javne nabavke br. 013-3961/21 od 15.06.2021. godine da ugovorni organ sa žaliteljem zaključi ugovor, odlučivši da se postupak javne nabavke ima otkazati.
Dakle, smatram da se odredba člana 69 stav (3) ZJN-a ne može primjeniti, a i pod pretpostavkom da odnosni Zaključak Vlade RS uopšte postoji i da je u istom navedeno sve kako je u obrazloženju naveo ugovorni organ, ugovorni organ je prije svega morao izvan svake razumne sumnje utvrditi da se naprijed istaknuti Zaključak ima primijeniti i na predmetnu javnu nabavku, a to je svakako imajući u vidu činjenicu da je Vlada RS u funkciji skupštine JP „Autoputevi" d.o.o. Banja Luka, mogao utvrditi i prije samog pokretanja javne nabavke, prijema ponuda, formiranja Komisije za javne nabavke, sprovođenja postupka „E-aukcije" d.o.o. i dr.
Međutim, pobijana Odluka ugovornog organa nameće niz pitanja, koji upućuju prije svega na neosnovanost osporavane odluke, ali i na sumnju u počinjenje krivičnog djela Zloupotrebe položaja odgovornog lica iz člana 249. Krivičnog Zakonika Republike Srpske, kao što su:

- Zašto je Ugovorni organ dana 13.05.2021. godine objavio Obavještenje o pokretanju postupka konkretne javne nabavke iako već dana 11.05.2021. godine (dva dana prije pokretanja postupka javne nabavke) bio upoznat sa Zaključkom Vlade Republike Srpske?
- Da li je bilo moguće Zaključak Vlade RS, primijeniti u odnosnom slučaju?
- S obzirom da je Vlada RS istovremeno u funkciji skupštine ugovornog organa, koji su to dokazani razlozi za otkazivanje javne nabavke izvan kontrole ugovornog organa?
- Ako je predmetni Zaključak donijela skupština ugovornog organa, da li su razlozi koji iniciraju otkazivanje javne nabavke izvan kontrole ugovornog organa?

- Zašto premetni Zaključak nije razmatran danom prijema, već tek nakon objave Obavještenja o pokretanju javne nabavke, te cjelokupnog sprovođenja postupka javne nabavke i preporuke Komisije za javne nabavke da se ugovor zaključi s žaliteljem?

Odgovori na sva ova pitanja upućuju na svu nedostatnost osporavane Odluke i nezakonitost u postupanju odgovornih lica kod ugovornog organa.

Naime, Vlada Republike Srpske u konkretnom slučaju postupa u funkciji skupštine JP „Autoputevi Republike Srpske" d.o.o, pa se prema tome ne može smatrati da su u Zaključku skupštine ugovornog organa, koji je zaprimljen kod istog, dana 11.05.2021. godine, navedeni dokazani razlozi koji su izvan kontrole ugovornog organa. Dakle očigledno je da su razlozi za otkazivanje javne nabavke bili i poznati ugovornom organu, odnosno skupštini istog i prije samog pokretanja javne nabavke.

Dakle, sve i pod pretpostavkom da su postojali razlozi za „otkazivanje" javne nabavke, a neosporno je da nisu, ugovorni organ nije mogao otkazati već započeti postupak javne nabavke, jer je za razloge iz Zaključka Vlade Republike Srpske saznao prije samog pokretanja postupka javne nabavke, već je mogao da donese odluku o nesporovođenju postupka javne nabavke i da ne objavi obavještenje o pokretanju iste.

Također, s obzirom da je nepobitno da su razlozi za otkazivanje javne nabavke, upravo bili pod kontrolom ugovornog organa, odnosno skupštine istog - Vlade Republike Srpske, onda su se ti razlozi svakako mogli i predvidjeti, a koja okolnost je lišila ugovorni organ mogućnosti primjene i drugog kumulativnog uslova iz člana 69. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Stoga, žalitelj zahtjeva od Kancelarije za razmatranje žalbi. Filijala Banjaluka, da Žalbu usvoji, preinači osporavanu Odluku te naloži Ugovornom organu da donese Odluku kojom će za najpovoljnijeg ponuđača izabrati privredno društvo "Planet Soft" d.o.o. Banja Luka.

Žalitelj zahtjeva od ugovornog organa da nadoknadi podnosiocu žalbe troškove postupka koji iznose 658,13 KM.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, žalitelj zahtjeva da istu u zakonskom roku od 5 dana proslijedi drugostepenom organu - Kancelariji za razmatranje žalbi Filijala Banjaluka.

Žalitelj zahtjeva od Kancelarije za razmatranje žalbi Filijala Banjaluka da žalbu usvoji, preinači osporavanu Odluku, te naloži Ugovornom organu da donese Odluku kojom će kao najpovoljnijeg ponuđača izabrati privredno društvo "Planet Soft" d.o.o. Banja Luka, te ukoliko smatra da postoje uslovi za iniciranje krivičnogjpostupka protiv ugovornog organa ili odgovornih lica u istom, shodno članu 116.stav (7) na osnovu stanja u spisu podnese krivičnu prijavu protiv ugovornog organa i odgovornih lica u istom.

Žalitelj također zahtjeva, na osnovu člana 108. Zakona o upravnom postupku Bosne i Hercegovine, da drugostepeni organ naloži ugovornom organu da žaliocu nadoknadi troškove postupka koji iznose 658,13 KM, kao i administrativnu taksu u iznosu koji odredi drugostepeni organ.

Žalitelj zahtjeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, na osnovu člana 108. stav 7. Zakona o javnim nabavkama, u iznosu koji odredi drugostepeni organ.

U izjašnjenju na navode iz žalbe ugovorni organ ističe:

Dana 22. 06. 2021. godine na protokolu Javnog preduzeća „Autoputevi Republike Srpske" društvo sa ograničenom odgovornošću Banja Luka zaprimljena je žalba izjavljena na Odluku o

otkazivanju postupka javne nabavke usluga iznajmljivanja fotokopir aparata na period od (2) dvije godine broj: 01-3964-12/21 od 15.06.2021. godine.
Žalbu je uložio ponuđač „PLANET SOFT" d.o.o. Banja Luka, zastupan no Branislavu Cvijanoviću, advokatu iz Banja Luke, Svetozara Markovića broj 5/11, 78000 Banja Luka - broj: IB3299 koja žalba je zaprimljena na protokolu ugovornog organa pod brojem: 013-4159/21 od 22.06.2021. godine.
Nakon što je žalba razmotrena, ugovorni organ je utvrdio da je ista blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlašćenog lica ali da je neosnovana.
S toga, ugovorni organ u smislu odredbe člana 100. stav 5) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik Bosne i Hercegovine", broj:39/14) daje ovim aktom sledeće izjašnjenje o navodima iz žalbe.
Žalbeni navod
Postupak odnosne javne nabavke je pokrenut dana 10.05.2021 godine Obavještenjem o nabavci broj 1345-7-2-27-3-17/21 od 13.05.2021. godine i procijenjenoj vrijednosti od 40.000,00 km. Za sprovođenje navedenog postupka nabavke ugovorni organ je dana 24.05.2021. godine Rješenjem broj 01-3348/21 od 24.05.2021. godine, imenovaoKomisiju zajavnu nabavku. Javno otvaranje ponuda je izvršeno dana 28.05.2021. godine s početkom u 12.30 časova.
U postupku javne nabavke, a saglasno navedenom iz Zapisnika sa otvaranja ponuda, pristigle su 4 ponude privrednih društava i to :
"Primaprom" d o.o. Banja Luka, ukupne vrijednosti 44.000,00 KM bez poreza na dodatu vrijednost (u daljem tekstu: PDV-a), „Kmc" d.o.o. Banja Luka ukupne vrijednosti 40.000,00 KM bez PDV-a, „Alf-Om" d.o.o. Banja Luka ukupne vrijednosti 39.980,00 KM i „Planet Soft" d.o.o Banja Luka, ukupne vrijednosti od 40.000,00 KM bez PDV-a.
Ugovorni organ je utvrdio da su sve ponude prnhvatljive, jer su usklađene s tenderskom dokumentacijom, te su kao takve uvrštene u postupak "E-aukcije" putem siste ma "E- nabavke" . Postupak "E-aukcije" je zakazan za dan 08.06.2021. godine n 12.00 časova, uspješno je sproveden i završen istog dana u 12.50 časova.
Po okončanom postupku" E-aukcije" najbolje rangirani ponuđač je bio upravo žalitelj, privredno društvo "Planet Soft" d.o.o. Banja Luka s ponudom u vrijednosti od 13.900,00 KM bez PDV-a.
Prema navodima iz obrazloženja ožalbene Odluke, ugovorni organ je na sjednici uprave istog održane dana 15.06.2021. godine razmotrio preporuku i zapisnik komisije za javne nabavke broj 013-3961/21 od 15.06.2021. godine i odlučivši da se predmetni postupak javne nabavke otkaže, a sve imajući u vidu činjenicu da je skupština ugovornog organa, koju čini Vlada Republike Srpske, donijela Zaključak, datum kojeg nije poznat žalitelju, kojim zadužuje sve institucije na republičkom nivou i na nivou jedinica lokalne samouprave, te javna preduzeća, da uvažavajući epidemiološke mjere i socio- ekonomsku situaciju, primjenjuje mjere štednje u cilju smanjenja javne potrošnje
Istim Zaključkom, a prema istaknutom u osporavanoj Odluci, Vlada Republike Srpske je opredjeljena da se imaju obustaviti sve nabavke nefinansijske imovine osim javnih investicija koje se raspoređuju na osnovu posebnih odluka Vlade Republike Srpske.
Navedeni Zaključak je prema navodima iz obrazloženja osporavane odluke zaprimljen kod ugovornog organa dana 11.05.2021. godine, dakle prije pokretanja postupka konkretne javne nabavke.
Pobijanju Odluku ugovorni organ zasniva na odredbi člana 69. stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH (u dalzem tekstu: ZJN).

S obzirom na očigledno nepostojeći pravni osnov za donošenje ovakve odluke, koja bez nedoumice poprima obilježja i krivične inkriminacije, nephodno je citirati odredbu člana 69. stav (3) ZJN-a, citat:" Ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke."
Dakle, odredba člana 69 stav (3) ZJN-a, neosporno upućuje na mogućnost otkazivanja postupka javne nabavke, samo i isključivo u slučaju kad zbog dokaznih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.
U odnosnom slučaju nije ispunjen niti jedan od kumulativnih uslova pobrojanih u odnosnoj zakonskoj normi, što u cjelosti čini ožalbenu odluku neosnovanom.
Naime, predmetna javna nabavka je pokrenuta dana 13.05.2021. godine. Zaključak Vlade Republike Srpske je vjerovatno ranijeg datuma, ali je prema navodima iz obrazloženja osporavane odluke Zaprimljen dana 11.05.2021. godine. Nakon prijema opisanog Zaključka, ugovorni organ na i pod pretpostavkom da su postojali uslovi za primjenu odredbe člana 69 stav (3) ZJN-a, donno Objavu o pokretanju javne nabavke dana 13.05.2021. godine i nastavno s preduzimanjem niza radnji usmjerenih na provođenje postupka javne nabavke(imenovanje komisije 24.05.2021. godine. Javno otvaranje ponuda n rangiranje ponuđača - 28.05.2021. godine. sprovođenje postupka "E-aukcije"- 08.06.2021. godnne) , s očiglednom intencnjom da javnu nabavku sprovede sve do odabnra najpovoljnijeg ponuđača koji bi bio "prihvatljiv" za ugovorni organ, jer je donošenjem ovakve Odluke ugovornog organa, očigledno dataj ponuđač nije žalitelj.
Stoga, iako je ugovorni organ prije pokretanja postupka javne nabavke bio upoznat s navedenim Zaključkom Vlade RS, a kojp Zaključak napominjem nije učinjen dostupnim i ponuđačima u postupku javne nabavke, isti je razmatran nakon 35 dana od momenta prijema pstaknutog Zaključka, odnosno tek nakon rangiranja žalitelja na prvo mjesto i nakon preporuke Komnsije zajavne nabavke br. 013-3961/21 od 15.06.2021. godpne daugovorni organ sa žaliteljem zaključn ugovor, odlučivši da se postupak javne nabavke ima otkazati.
Dakle, smatram da se odredba člana 69 stav (3) ZJN-a ne može primjeniti, a i pod pretpostavkom da odnosni Zaključak Vlade RS uopšte postoji i da je u istom navedeno sve kakoje u obrazloženju naveo ugovorni organ, ugovorni organ je prije svega morao izvan svake razumne sumnje utvrditi da se naprijed istaknuti Zaključak ima primijeniti i na predmetnu javnu nabavku, a to je svakako imajući u vidu činjenicu da je Vlada RS u funkciji skupštine JR " Autoputevi" d.o.o. Banja Luka, mogao utvrditi i prije samog pokretanja javne nabavke, prijema ponuda, formiranja Komisije za javne nabavke, sprovođenja postupka "E- aukcije" d.o.o. i dr.
Međutim, pobijana Odluka ugovornog organa nameće niz pitanja, koji upućuju prije svega na neosnovanost osporavane odluke, ali i na sumnju u počinjenje krivičnog djela Zloupotrebe položaja odgovornog lica iz člana 249. Krivičnog Zakonika Republike Srpske, kao što su:
Zaštoje Ugovorni organ dana 13.05.2021. godine objavio Obavještenje o pokretanju postupka konkretne javne nabavke iako već dana 11.05.2021. godine (dva dana prije pokretanja postupka javne nabavke) bio upoznat sa Zaključkom Vlade Republike Srpske?

- Da li je bilo moguće Zaključak Vlade RS, primijeniti u odnosnom slučaju?
- S obzirom da je Vlada PC istovremeno u funkciji skupštine ugovornog organa, koji su to dokazani razlozi za otkazivanje javne nabavke izvan kontrole ugovornog organa?
- Ako je predmetni Zaključak donijela skupština ugovornog organa, da li su razlozi koji iniciraju otkazivanje javne nabavke izvan kontrole ugovornog organa?

- Zašto premetni Zaključak nije razmatran danom prijema, već tek nakon objave Obavještenja o pokretanju javne nabavke, te cjelokupnog sprovođenja postupka javne nabavke i preporuke Komisije za javne nabavke da se ugovor zaključi s žaliteljem?

Odgovori na sva ova pitanja upućuju na svu nedostatnost osporavane Odluke nezakonitost u postupanju odgovornih lica kod ugovornog organa.

Naime, Vlada Republike Srpske u konkretnom slučaju postupa u funkciji skupštine JP "Autoputevi Republike Srpske" d.o.o, na se prema tome ne može smatrati da su u Zaključku skupštine ugovornog organa, koji je zaprimljen kod istog, dana 11.05.2021. godine, navedeni dokazani razlozi koji su izvan kontrole ugovornog organa. Dakle očigledno je da su razlozi za otkazivanje javne nabavke bili i poznati ugovornom organu, odnosno skupštini istog i prije samog pokretanja javne nabavke.

Dakle, sve ii pod pretpostavkom da su postojali razlozi za "otkazivanje" javne nabavke, a neosporno je da nisu, ugovorni organ nije mogao otkazati već započeti postupak javne nabavke, jer je za razloge iz Zaključka Vlade Republike Srpske saznao prije samog pokretanja postupka javne nabavke, već je mogao da donese odluku o nesporovodenju postupka javne nabavke i da ne objavi obavještenje o pokretanju iste.

Takođe, s obzirom da je nepobitno da su razlozi za otkazivanje javne nabavke, upravo bili pod kontrolom ugovornog organa, odnosno skupštine istog- Vlade Republike Srpske, onda su se ti razlozi svakako mogli i predvidjeti, a koja okolnost je lišila ugovorni organ mogućnosti primjene i drugog kumulativnog uslova iz člana 69. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Izjašnjenje na žalbeni navod

Navod podnosioca žalbe je apsolutno pravno neosnovan i nije zasnovani na odredbama Zakona o javnim nabavkama i materijalnim propisima kojima se reguliše oblast kojaje predmet nabavke te predstavlja paušalno iznošenje pravno neutemeljenih činjenica.

Navedeno iz razloga, što je ugovorni organ kod sprovođenja postupka javne nabavke postupao u svemu i u potpunosti u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskim aktima donesenim od strane ugovornog organa odnosno Pravilnika ojavnim nabavkama broj: 01-6515-3/16 od 25.11.2016. godine i Smjernica o nabavkama broj: 02-XLIX -7-6414/16 od 18.11.2016. godine.

Podnosilac žalbe svojim navodom tvrdi da je ugovorni organ pokrenuo postupak javne nabavke dana 10.05.2021. godine Obavještenjem o nabavci broj: 1345-7-2-27-3-17/21 od 13.05.2021 godine, te da sporni Zaključak Vlade Republike Srpske nije mogao biti razlog za otkazivanje predmetnog postupka javne nabavke i donošenje pobijane Odluke.

Ovo iz razloga što je ugovorni organ u skladu sa odredbama Zakona o javnim preduzećima („Službeni glasnik Republike SrpskeD broj: 75/04 i 78/11) dana 25.11.2016. godine donio Pravilnik o javnim nabavkama pod brojem. 01-6515-3/16 kao i Smjernice o nabavkama 6poj:02-XLIX -7-6414/16 od 18.11.2016. godine i istimaje uređena procedura pokretanja i sprovođenja postupaka javnih nabavki unutar ugovornog organa shodno odredbama Zakona o javnim nabavkama

Tako je članom 6. citiranog Pravilnika propisano da se postupak javne nabavke unutar ovog ugovornog organa inicira podnošenjem Zahtjeva za javnu nabavku od strane izvršnog direktora nadležnog Sektora ili direktora preduzeća

Rukovodeći se citiranim članom Pravilnika nadležni Sektor unutar ovog ugovornog organa je dana 18.03.2020. godine inicirao pokretanje istog postupka - u prilog istoj tvrdnji ugovorni organ dostavlja i Zahtjev za pokretanje postupka javne nabavke broj: 012- 2055/20 od 18.03.2020. godine.

Postupajući no istom Zahtjevu nadležnp organ unutar ugovornog organa odnosno Nadzorni odbor „JP Autoputevi RS“ d.o.o. Banja Luka je dana 23.03.2020. godine donio Odluku o investiranju u nabavku usluga iznajmljivanja fotokopir aparata na period od (2) dvije godine, kojom Odlukom je data saglasnostza sprovođenje predmetnog postupka javne nabavke - v prilog istoj tvrdnji ugovorni organ dostavlja Odluku o investiranju u nabavku usluga
iznajmljpvanja fotokopir aparata na period od (2) dvije godine broj: 02-2112-5/20 od
23.03.2020. godine.
Imajući u vidu tadašnju, kao i postojeću epidemiološku situaciju izazvanu pojavom virusa COVID-19, ugovorni organ je pristupio realizaciji iste Odluke tek dana 10.05.2021. godine, donošenjem Odluke o pokretanju postupka javne nabavke broj: 013-3021/21.
Dakle, netačni su navodi podnosioca žalbe da je ugovorni organ predmetni postupak javne nabavke pokrenuo dana 13.05.2021. godine i da je prije pokretanja javne nabavke bio upoznat sa pobijanim Zaključkom Vlade Republike Srpske kako to tvrdi u predmetnoj žalbi.
Osim toga, podnosilac žalbe neosnovano u više navrata izražava sumnju u postojanje Zaključka Vlade Republike Srpske istovremeno pogrešno tvrdeći da je isti Zaključak Vlada Republike Srpske donijela u funkciji Skupštine preduzeća, te da ugovorni organ nije imao pravni osnov za donošenje pobijane Odluke.
Ovo iz razloga što je resorno Ministarstvo ovog preduzeća, odnosno Ministarstvo saobraćaja i veza Republike Srpske dana 11.05.2021. godine dostavilo u prilogu Dopisa broj: 13.02/052-1102/21 od 06.05.2021. godine Zaključak koji je Vlada Republike Srpske kao izvršni organ vlasti Republike Srpske donijela na 100. sjednici održanoj 10.12.2020. godine Zaključak broj: 04/1-012-2-3482/20, a kojim Zaključkom su propisane obaveze svih javnih preduzeća u pogledu mjera štednje odnosno racionalizacije i štednje u pogledu raspodjele finansijskih sredstava - v prilog istoj tvrdnji ugovorni organ dostavlja citirani Dopis Ministarstva saobraćaja i veza Republike Srpske sa navedenim
prilozima.
Osim toga, napominjemo da je Vlada Republike Srpske i prije dana 11.05.2021. godine upozoravala na mjere štednje u dijelu koji se odnosi na postupke javne nabavke i to posebno osvrćući se na sve nabavke nefinansijske imovine osim javnih investicija koje se raspoređuju na osnovu posebnih odluka Vlade Republike Srpske - v prilog istoj tvrdnji ugovorni organ dostavlja Zaključak Vlade Republike Srpske broj: 04/1-012-2-3386/20 od
03.12,2020, godine.
S tim u vezi, netačne su prije svega tvrdnje podnosioca žalbe da je navedene Zaključke Vlada Republike Srpske donosila u funkciji Skupštine ovog ugovornog organa i da je za iste ugovorni organ imao blagovremena saznanja kada iz preambule istih Zaključaka jasno proizilazi da ih je Vlada Republike Srpske donosila isključivo kao izvršni organ vlasti vodeći računa o neophodnim mjerama štednje u cilju ublažavanja negativnih efekata izazvanih pojavom korona virusa, a koji su uticali na ekonomski rast i razvoj privrede Republike Srpske
Osim toga, posebno su neprihvatljive za ovaj ugovorni organ tvrdnje podnosioca žalbe da ugovorni organ zloupotrebljava akte donesene od strane držanog organa vlasti. Takve tvrdnje predstavljaju dokaz krajnje zlonamjere podnosioca žalbe umanjujući na taj način značaj i važnost navedenih Zaključaka.
Dakle iz svega jasno proizilazi da je ugovorni organ donošenjem pobijane Odluke u svemu postupio u skladu sa odredbom člana 69. stav (3) ZJN. Naime članom 69. stav 3) Zakona o javnim nabavkama je propisano da ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke zbog

dokazivih razloga koji su van kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.
Kod donošenja pobijane Odluke ugovorni organ se vodio ne samo Zaključcima Vlade Republike Srpske već prije svega činjenicom da je došlo do značajnih promjena u budžetu ugovornog organa, a koje promjene su uzrokovane faktorima na koje sam ugovorni organ nije mogao uticati.
Tačnije iz obrazloženja pobijane Odluke se vidi da je ugovorni organ prije donošenja iste mzvršio analizu planiranih a ostvoreni prihoda i priliva sredstava za prva dva kvartala tekuće poslovne godine, kao i analizu planiranih i očekivanih odliva i rashoda za isti period.
Planom poslovanja za 2021. godinu u Poglavlju 3. tečka 3.1 Plan prihoda za 2021. godinu planiran je prihod ovog preduzeća od putarine kao vrste indirektnog poreza u iznosu od 117 miliona KM. Međutim sa danom donošenja pobijane Odluke ostvareni prihod po istom osnovu za prva dva kvartala iznosi za oko 14% manje od planiranog.
Budući da je preduzeće kod projekcije odnosno planiranja načina finansiranja predmetne nabavke (i ostalih nefinansijskih nabavki) planiralo iste realizovati iz prihoda po osnovu navedene vrste prihoda, a da je ostvarena vrijednost manja, u nedostatku potrebnih sredstava donio je pobijanu Odluku.
Navedeno posebno rukovodeći se činjenicom da je preduzeće intenziviralo aktivnosti na sprovođenju postupka eksproprijacije za potrebe izgradnje dionica autoputa u smislu odredbi Zakona o posebnom postupku eksproprijacije radi izgradnje autoputa Koridor Vc kroz Republiku Srpsku i izgradnje dionice autoputa „9.Januar" Banja Luka-Doboj („Službeni glasnik Republike Srpske", broj: 61/18 i 42/20) i Zakona o posebnom postupku eksproprijacije radi izgradnje autoputa i gasovoda dionice Vukosavlje-Brčko i Brčko-Rača („Službeni glasnik Republike Srpske", broj: 18/20 i 42/20), te da se očekuje i donošenje Zakona o posebnom postupku eksproprijacije radi izgradnje autoputa Banja Luka- Prijedor.
Osim toga, navod podnosioca žalbe koji se odnose na činjenicu da je ugovorni organ svjesno čekao sa otkazivanjem postupka javne nabavke i to do onog trenutaka kada no njemu nije izabran „prihvatljiv" ponuđač je apsolutno pravno neosnovan iz razloga što ugovorni organ odnosno Uprava preduzeća kao organ nadležan za donošenje Odluke o izboru ponuđača i/ili poništenja/otkazivanja postupka javne nabavke nema mogućnosti da donese Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke (u konkretnom slučaju) i to sve do momenta dostavljanja Zapisnika o analizi i ocjeni ponuda odnosno dostvavljanja Preporuke od strane Komisije za javnu nabavku.
Dakle, tek nakon dostavljanja Preporuke od strane Komisije za javnu nabavku, nadležni organ unutar ugovornog organa je u mogućnosti da odluči o daljem toku postupka javne nabavke.
Iz svega navedenog jasno proizilazi da se ugovorni organ prilikom donošenja pobijane odluke isključivo vodio važećim odredbama zakonskih i podzakonskih akata, te su neosnovani navodi podnosoca žalbe koji se odnose na nepostojanje pravnog osnova za donošenje pobijane odluke kao i navod da kao takva donesena odluka ima obilježja krivične inkriminacije.
Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih procesnih pretpostavki za ulaganje žalbe, a koje moraju biti ispunjene na strani žalioca kako bi se pristupilo rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, članom 109. i članom 111. Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako to definišu naprijed navedene odredbe.

Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Nakon što su prednje predpostavke ispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju i analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, utvrđeno činjenično stanje i propisan zakonski postupak ocjenio osnovanim žalbene navode.

Žalba je osnovana.

Pozornim isčitavanjem cjelokupne dokumentacije, neporno je utvrđeno da je Ugovorni organ donio Odluku o pokretanju postupka javne nabavke broj 013-3021/21 od 10.05.2021. godine.
Dakle, sam ugovorni organ u predmetnoj Odluci je naveo da su sredstva osigurana (članak 3. Odluke), a ne da će se osigurati, što je bio motiv žalioca da učestvuje u predmetnom postupku javne nabavke i cilj da dobije posao kao najpovoljniji ponuđač.
Nakon toga donosi Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke br. 01-3964-12/21 od 15.06.2021. godine, čime je otkazan postupak javne nabavke usluga iznajmljivanja fotokopir aparata na period od (2) godine, koji je pokrenut objavljivanjem obavještenja o javnoj nabavci broj 1345-7-2-27-3-17/21 od 13.05.2021. godine, zbog ušteda.

U postupku javne nabavke, a saglasno navedenom iz Zapisnika sa otvaranja ponuda, pristigle su 4 ponude privrednih društava i to:
„Primaprom" d.o.o. Banja Luka, ukupne vrijednosti 44.000,00 KM bez poreza na dodatu vrijednost (u daljem tekstu: PDV-a), „Kmc" d.o.o. Banja Luka ukupne vrijednosti 40.000,00 KM bez PDV-a, „Alf-0m" d.o.o. Banja Luka ukupne vrijednosti 39.980,00 KM i „Planet Soft" d.o.o. Banja Luka, ukupne vrijednosti od 40.000,00 KM bez PDV-a.

Ugovorni organ je utvrdio da su sve ponude prihvatljive, jer su usklađene s tenderskom dokumentacijom, te su kao takve uvrštene u postupak „E-aukcije" putem sistema „E- nabavke" .
Postupak „E-aukcije" je zakazan za dan 08.06.2021. godine u 12.00 časova, uspješno je sproveden i završen istog dana u 12.50 časova.
Po okončanom postupku „E-aukcije" najbolje rangirani ponuđač je bio upravo žalitelj, privredno društvo „Planet Soft" d.o.o. Banja Luka s ponudom u vrijednosti od 13.900,00 KM bez PDV-a.

Ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke."
Dakle, odredba člana 69 stav (3) ZJN-a, neosporno upućuje na mogućnost otkazivanja postupka javne nabavke, samo i isključivo u slučaju kad zbog dokaznih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.
U odnosnom slučaju nije ispunjen niti jedan od kumulativnih uslova pobrojanih u odnosnoj zakonskoj normi, što u cjelosti čini ožalbenu odluku neosnovanom.
Naime, predmetna javna nabavka je pokrenuta dana 13.05.2021. godine, a Zaključak Vlade Republike Srpske broj 04/1-012-2-3482/20 od 10.12.2020. godine i Zaključak Vlade Republike Srpske od 10.12.2020. godine, kojima su utvrđene uštede na pozijama tekućih rashoda, a koje su poslužile kao osnov za otkazivanje predmetnog postupka javne nabavke.

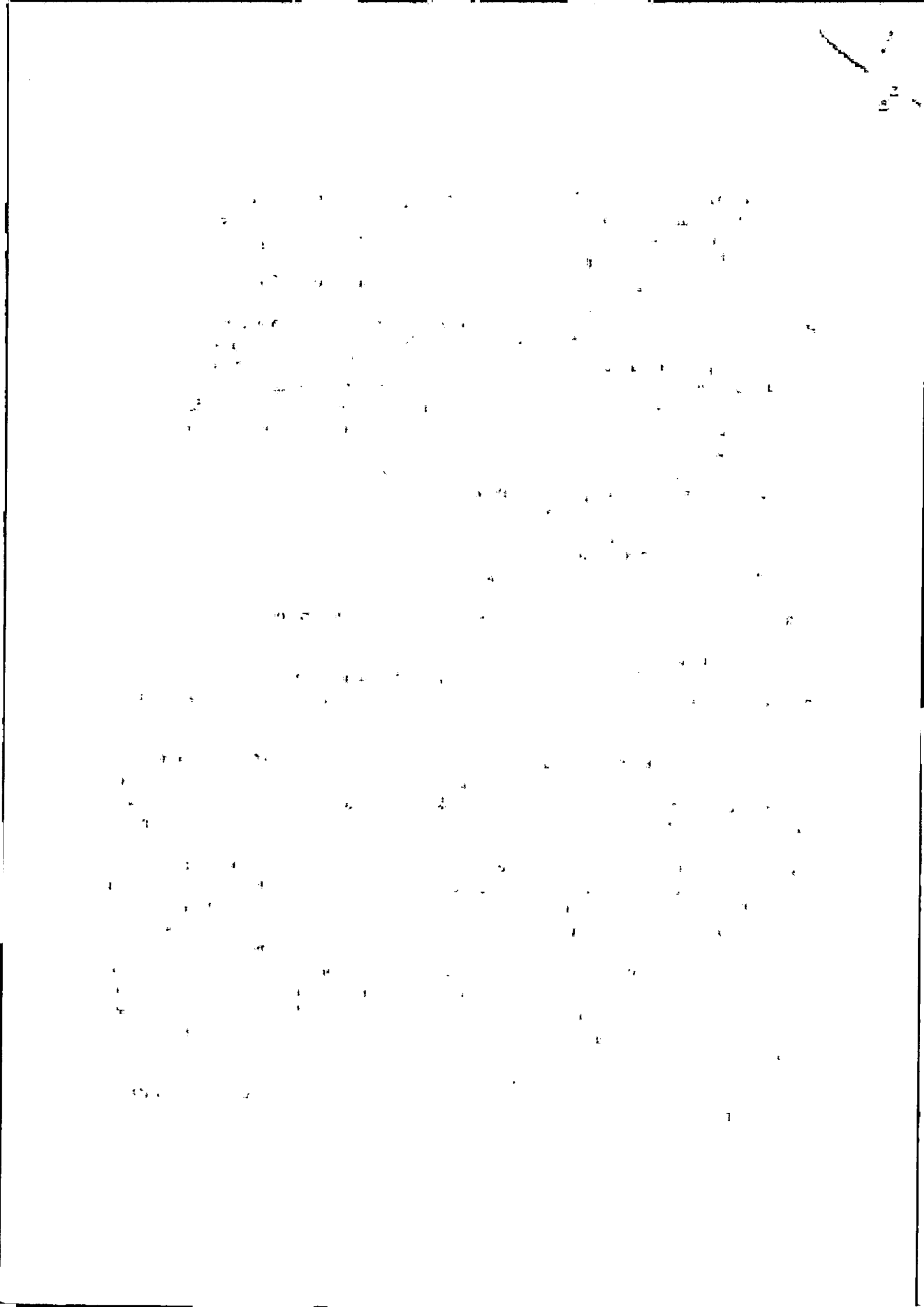
Nakon prijema opisanih zaključaka, ugovorni organ pa i pod pretpostavkom da su postojali uslovi za primjenu odredbe člana 69 stav (3) ZJN-a, donio Objavu o pokretanju javne nabavke dana 13.05.2021. godine i nastavio s preduzimanjem niza radnji usmjerenih na provođenje postupka javne nabavke(imenovanje komisije 24.05.2021. godine, javno otvaranje ponuda i rangiranje ponuđača - 28.05.2021. godine, sprovođenje postupka „E-aukcije" - 08.06.2021. godine.

Stoga, iako je ugovorni organ prije pokretanja postupka javne nabavke bio upoznat s navedenim zaključcima Vlade RS, isti je tek nakon rangiranja žalitelja na prvo mjesto i nakon preporuke Komisije za javne nabavke br. 013-3961/21 od 15.06.2021. godine da ugovorni organ sa žaliteljem zaključi ugovor, odlučio da se postupak javne nabavke ima otkazati.
Dakle, žalitelj osnovano ukazuje da se član 69 stav (3) ZJN-a ne može primjeniti, jer ugovorni organ je prije svega morao izvan svake razumne sumnje utvrditi da se naprijed istaknuti zaključci imaju primijeniti i na predmetnu javnu nabavku.

Iz navedenog proizilazi da ne postoji razlog za otkazivanje ovog postupka i da ugovorni organ nezakonito isti pokušava okončati, jer niti se radi o dokazivom razlogu, niti je izvan kontrole ugovornog organa (upravo ga on kontroliše), a posebno se ne radi o razlogu koji se nije mogao predvidjeti, jer ugovorni organ donosi prema članu 17. i 18. ZJN odluku o pokretanju i načinu pokretanja, baš kao i planiranja finansiranja javne nabavke.

Prema tome, svi predhodno izneseni razlozi ukazuju na to da je ugovorni organ nije pravilno i potpuno utvrdio činjenično stanje, te je nepravilno primjenio zakon i podzakonske akte, žalba se usvaja kao osnovana i predmet se vraća ugovornom organu na daljnje postupanje, te na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 104. i 111. stav 1. d) Zakona o javnim nabavkama, te člana 230. stav 2. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM je osnovan.
Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, po konačnosti Rješenja, a u skladu sa članom 108. stav 7. ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.
Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva za troškove postupka, ovaj organ je u skladu sa odredbama sa članom 3. i 12 Tarifa o nagradama i naknadi troškova za rad advokata ("Službeni glasnik Republike Srpske" broj: 68/05) u konkretnom slučaju pristupio odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da u konkretnom slučaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima. Zalitelju pripada naknada troškova postupka u iznosu 614,25,00 KM, za sastav žalbe i predaju žalbe na postupanje, dok se u preostalom dijelu odbija kao neosnovan. Naime, skladu sa članom 3. i 12 Tarifa o nagradama i naknadi troškova za rad advokata ("Službeni glasnik Republike Srpske" broj: 68/05), a koji se sastoje od troškova izrade podneska u svim neimenovanim postupcima, u iznosu od 150 bodova odnosno 300,00 KM, uvećano za 50% za sastavljanje pravnog lijeka, a što iznosi 75 bodova odnosno 150,00 KM, te paušalna nagrada u iznosu od 25% od iznosa nagrade određene Tarifom 3., za radnju predaje žalbe na nadležno postupanje odnosno 75,00 KM, sve uvećano za 17% PDV-a, a što sveukupno iznosi 614,25 KM.



Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog rješenja može se podneti tužba radi pokretanja upravnog spora pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Radomir Pašić, dipl pravnik

Dostaviti:

- "Planet Soft" d.d. Banja Luka
- Javno preduzeće "Autoputevi Republike Srpske" d.o.o. Banja Luka
- EVIDENCIJA
- A / A