BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3626-8/20
Mostar, 14.01.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke, žalba od 04.12.2020. godine koja je izjavljena na Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabave broj 01.1-1005-1/20 od 01.12.2020. godine za predmet nabave: *Polukoncertni klavir,* ugovornog tijela Srednja muzička škola Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici vijeća I održanoj 14.01.2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabave broj 01.1-1005-1/20 od 01.12.2020. godine, predmet se vraća Ugovornom tijelu na ponovno postupanje.
3. Usvaja se zahtjev Žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 25.11.2020. godine izjavljenu po odvjetniku Milu Antoniću iz Banja Luke, u iznosu od 658,10 KM, dok se preostali dio zahtjeva odbija kao neosnovan.
4. Usvaja se zahtjev Žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe od 04.12.2020. godine, izjavljene po odvjetniku Milu Antoniću iz Banja Luke, u iznosu od 658,10 KM, dok se preostali dio zahtjeva odbija kao neosnovan.
5. Obavezuje se Ugovorno tijelo: Srednja muzička škola Sarajevo da žalitelju „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupanom po punomoćniku Antonić Mili, odvjetniku iz Banja Luke, isplati iznos od 1.316,20 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
6. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Srednja muzička škola Sarajevo, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo konkurentski postupak za predmet nabave: *Polukoncertni klavir,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 401-7-1-41-3-3/20 od 24.11.2020. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Odluku o usvajanju žalbe i poništenju postupka javne nabave broj 01.1-1005-1/20 od 01.12.2020. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 14.12.2020. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 25.12.2020. godine.

GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke (u daljem tekstu; Žalitelj) navodi kako izjavljuje žalbu na tendersku dokumentaciju za nabavu robe "Polukoncertni klavir" evidencijski broj nabave: 05.17-975/20 objavljena na Portalu javnih nabava dana 24.11.2020. godine, koju je objavilo Ugovorno tijelo, zbog pogrešne primjene materijalnog prava i konkretnih odredbi ZJN.

Žalitelj nadalje navodi kako je Tenderskom dokumentacijom (strana 9.) propisano:

"3.10 Tehnička i profesionalna sposobnost

Ponuditelj je dužan dokazati:

Da je u protekle tri kalendarske godine kao glavni dobavljač uspješno izvršio ugovore koji su u vezi sa predmetnom nabavom i to najmanje 26.500,00 KM sa PDV-om,

da posjeduje certifikat kojim se potvrđuje da ponuditelj zadovoljava određene standarde osiguranja kvaliteta, da posjeduje adekvatne obrazovne i profesionalne kvalifikacije u smislu da ima dovoljan broj uposlenika koji zadovoljavaju tehničke i profesionalne sposobnosti.

da posjeduje adekvatnu tehničku opremljenost i osposobljenost, te mjere za obavljanje konkretnih usluga i osiguranje kvalitete,

da ponuditelj ima uređen sistem kontrole kako u objektu (higijenski i zdravstveno tehnički uvjeti) tako i kontrolu proizvoda i njegovih sastojaka prema važećim zakonskim propisima.

Obrazac Izjave o ispunjenosti uvjeta tehničke i profesionalne sposobnosti je sastavni dio ove TD - Prilog 8. Izjava treba biti ovjerena kod nadležnog tijela (sud, notar ili općina).

3.11 Ponuditelj je dužan uz ponudu dostaviti sljedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica navedenih u točki 3.10:

Listu izvršenih ugovora ponuditelja koji su realizirani u posljednje tri godine sa nazivom i sjedištem ugovornih tijela ili privrednih subjekata, predmetom ugovora, vrijednostima, vremenu i mjestu izvršenja kao dokaz da je dobavljač uspješno izvršio ugovore koji su u vezi sa predmetnom nabavom i to najmanje 22.649,60 KM bez PDV-a."

Žalitelj ističe kako su navedene odredbe tenderske dokumentacije sačinjene suprotno odredbama Zakona o javnim nabavama i podzakonskih akata.

Člankom 48. stavak (1) i (2) Zakona o javnim nabavama propisano je:

Ugovorno tijelo može, zavisno od vrste, količine ili obima, ili namjene predmeta nabave, zahtijevati dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost.

Ako Ugovorno tijelo zahtijeva dokaz o uredno izvršenim ugovorima, ***taj dokaz se podnosi u formi spiska izvršenih ugovora uz potvrdu o njihovoj realizaciji koju daje druga ugovorna strana.*** *U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane koja nije Ugovorno tijelo, važi izjava privrednog subjekta o uredno izvršenim ugovorima, uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju.*

Potvrda o uredno izvršenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke:

naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata;

predmet ugovora;

vrijednost ugovora;

vrijeme i mjesto izvršenja ugovora;

navode o uredno izvršenim ugovorima.

Kako Ugovorno tijelo nije u tenderskoj dokumentaciji propisalo dostavljanje potvrda o uredno izvršenim ugovorima očigledno je nezakonito postupanje Ugovornog tijela u ovoj fazi postupka, te nemogućnost provođenja postupka ocjene ispunjenosti uvjeta u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti.

Ukoliko Ugovorno tijelo od potencijalnih ponuditelja zahtijeva dokaze u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti onda je kao dokaz o ispunjenosti tog uvjeta dužno zahtijevati spisak izvršenih ugovora uz potvrde o njihovoj realizaciji koju daje druga ugovorna strana, a sve u skladu sa odredbama članka 48. Zakona o javnim nabavama, a ne samo referenc listu, kako je to propisano tenderskim dokumentom.
Ugovorno tijelo može, zavisno od vrste, količine ili obima, ili namjene predmeta nabave, zahtijevati dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost, a ako ih zahtijeva mora ih zahtijevati u skladu sa zakonom.
Ured za razmatranje žalbi je odlučivao o primjerni prava u identičnoj činjeničnoj i pravnoj situaciji i usvajao žalbe potencijalnih ponuditelja. Vidjeti rješenja ureda za razmatranje žalbi broj: JN2-03-07-1-3048-7/20 od 19.11.2020. godine, JN2-03-07-1-2476-8/20 od 15.10.2020. godine.... (https://www.ejn.gov.ba/Resolution/ResolutionSearch).
Iz navedenih razloga Žalitelj ulaže žalbu na tendersku dokumentaciju, od Ugovornog tijela traži da se, u skladu sa člankom 110. ZJN, postupak javne nabave obustavi, žalba usvoji, odlučiti o naknadi troškova sastava predmetne žalbe, usvoji zahtjev Žalitelja za nadoknadu troškova sastava žalbe u iznosu od 1.053,00 KM, tenderska dokumentacija uredi u skladu sa zakonskim propisima, da Ugovorno tijelo iznos od 1.053,00 KM u roku od 15 dana od dana donošenja odluke po žalbi uplati na žiro račun Žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka" a.d. Banja Luka broj: 562- 01080872831-46.
Ukoliko Ugovorno tijelo ne usvoji ovu žalbu, predlaže da istu, u zakonom propisanom roku, dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi BiH, te predlaže da Ured za razmatranje žalbi, nakon zaprimanja i razmatranja ove žalbe istu usvoji, naloži Ugovornom tijelu da Žalitelju nadoknadi troškove za sastav žalbe, naloži povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i donese:
Rješenje
Žalba se usvaja.
Poništava se tenderska dokumentacija broj 05.17-975/20 zajedno sa obavještenjem o nabavci broj: 401-7-1-41-3-3/20 objavljeni na Portalu javnih nabavi dana 24.11.2020. godine,
Usvaja se zahtjev Žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe u iznosu od 720,00 KM, paušal 25% u iznosu od 180,00 KM, PDV 17% u iznosu od 153,00 KM, ukupno 1.05300 KM.
Obavezuje se Ugovorno tijelo Srednja muzička škola Sarajevo da žalitelju „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupanom po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, isplati iznos od 1.053,00 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja uplatom na žiro račun Žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka" a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.
Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM i nalaže Ministarstvu financija i trezora Bosne i Hercegovine da Žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka uplatom na žiro račun Žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka" a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.
Sastav žalbe UKUPNO 1.053,00 KM.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi kako je žalba pravovremena, dopuštena i uložena od strane ovlaštene osobe, ali neosnovana.
Dana 07.12.2020. godine, Ugovorno tijelo je zaprimio žalbu na rješenje o usvajanju žalbe, Žalitelja na Tendersku dokumentaciju za nabavu polukoncertnog klavira za potrebe SREDNJE MUZIČKE ŠKOLE SARAJEVO, Konkurentski zahtjev za nabavu robe, broj Obavještenja o nabavi: 401-7-1-41-3-3/20 od 24.11.2020.godine, čija je procijenjena vrijednost 22.649,60 KM bez PDV.
U skladu sa prethodno navedenim Školski odbor SREDNJE MUZIČKE ŠKOLE SARAJEVO na vanrednoj sjednici održanoj 10.12.2020. godine, na osnovu članka 100. stavak 5. Zakona o javnim

nabavama u zakonom određenom roku dostavlja Žalbu na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi BiH.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-26260-4/20 od 21.12.2020. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi Žalitelja osnovani, te da se žalba usvaja.

Žalitelj ulaže žalbu na Odluku ugovornog tijela o djelomičnom usvajanju žalbe broj 01.1-1005-1/20 od 01.12.2020. godine, izjavljenu na tendersku dokumentaciju od 25.11.2020. godine, jer je istom Ugovorno tijelo usvojilo njegovu žalbu kao djelomično osnovanu, ali je u točki II. odbilo troškove pravnog zastupanja od strane pravnog zastupnika. Žalitelj navodi kako je Ugovorno tijelo dužno u skladu sa Zakonom o upravnom postupku, a koji se primjenjuje supsidijarno Zakonu o javnim nabavama za ona pitanja koja nisu riješena istim sukladno članku 117. ZJN, odlučiti o zahtjevu za naknadu odvjetničkih troškova.

S tim u vezi ovo tijelo je uvidom u ožalbenu odluku utvrdilo kako je istom u točki I. djelomično usvojena žalba firme Gradprom d.o.o. Srbac, zastupane po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke na tendersku dokumentaciju broj 05.17-975/20 u postupku javne nabave: *Polukoncertni klavir*. Nadalje, točkom II. iste ugovorno tijelo je odbilo snositi troškove za zastupanje Žalitelja po punomoćniku jer su isti neosnovani i neutemeljeni na zakonu.

Ovo tijelo upućuje kako je Zakonom o upravnom postupku, koji se supsidijarno primjenjuje u postupku pravne zaštite u skladu s člankom 117. Zakona o javnim nabavama člankom 105. stavak (2) Zakona o upravnom postupku propisano je kad u postupku sudjeluju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali sudjelovanjem u postupku. U konkretnom slučaju, žalbeni postupak podnošenjem žalbe na TD predmetnog postupka nabave je pokrenuo žalitelj, putem punomoćnika/odvjetnika, u cilju poništenja nezakonitog sadržaja TD, i isti je doveo do djelomičnog usvajanja žalbe od strane Ugovornog tijela. Dakle, nezakoniti sadržaj TD je doveo Žalitelja, kao zainteresiranog ponuditelja, u situaciju da u cilju zaštite svojih prava i interesa iskoristi zakonom predviđeno redovno pravno sredstvo, žalbu. Shodno navedenom, Žalitelj je u skladu sa važećim propisima, imao pravo i mogućnost da u cilju zaštite svojih interesa, zatraži stručnu (pravnu pomoć) od subjekta koji je ovlašten za njeno pružanje, kao i da zahtijeva da mu izdaci koji su tom prilikom pričinjeni, budu nadoknađeni, pri čemu su troškovi sastavljanja pravnih lijekova od strane zastupnika/odvjetnika određeni odgovarajućim propisima (odvjetničkim tarifama).

U vezi s citiranim odredbama Zakona o upravnom postupku, utvrđeno je da Ugovorno tijelo nije postupilo u skladu s njima, s obzirom da se u ožalbenoj odluci izjasnilo, da iste neće snositi, jer smatra da su isti neosnovani i neutemeljeni na zakonu, te s tim ovo tijelo utvrđuje ovaj žalbeni navod **osnovanim.**

Obzirom da je ovo tijelo usvojilo predmetnu žalbu Žalitelja od 04.12.2020. godine, te da je Žalitelju ožalbenom odlukom djelomično usvojena žalba izjavljena 25.11.2020. godine, ovo tijelo je primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika RS („Službeni glasnik Republike Srpske" broj 68/05), usvojilo zahtjev Žalitelja za naknadom troškova sastava žalbe po odvjetniku od 25.11.2020. godine u iznosu od 450,00 KM, kao i zahtjev po predmetnoj žalbi od 04.12.2020. godine u iznosu od 450,00 KM, što iznosi 900,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u ukupnom iznosu od 225,00 KM, PDV 17% u ukupnom iznosu 191,24 KM, **a što ukupno iznosi 1.316,24 KM**, dok je u preostalom dijelu postavljeni zahtjev Žalitelja odbio kao neosnovan. Ovo tijelo odlučilo je o visini troškova, primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u RS, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima, sastav žalbe u upravnom postupku, 150 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka i paušal u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS. Ovo tijelo odlučilo je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
dr Samir Buljina

Dostaviti:

- GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antoniću
- Srednja muzička škola Sarajevo
- *evidencija*
- *a/a*