BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-411-9/21

Mostar: 18.03.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Gradprom d.o.o. Srbac, zastupanog po punomoćniku Mili Antonić odvjetniku iz Banja Luke izjavljenoj zbog šutnje uprave u postupku javne nabave: Sanacija klizišta „Nadarevići" u MZ Pjanići, ugovornog tijela Grad Cazin, na temelju članka 93. stavak (7), 104. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), te članka 105. stavak (2) i 230. stav (1) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16) na sjednici Vijeća III održanoj 18.03.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
2. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka koji se sastoje od troškova sastava žalbe od 14.12.2020. godine, u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u iznosu od 112,50 KM, PDV 17% u iznosu 95,62 KM ukupno 658,12 KM.
3. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka koji se sastoje od troškova sastava žalbe predmetne žalbe od 08.02.2021. godine, u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u iznosu od 112,50 KM, PDV 17% u iznosu 95,62 KM ukupno 658,12 KM.
4. Obvezuje se ugovorno tijelo Grad Cazin da žalitelju "Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupanom po punomoćniku Mili Antonić odvjetniku iz Banja Luke isplati troškove žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 1.316,24 KM, u roku od 15 dana od prijema ovog Rješenja.
5. O povratu naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno Rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Grad Cazin (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo Konkurentski postupak za predmet nabave: Sanacija klizišta „Nadarevići" u MZ Pjanići, za koji je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 697-7-3-148-3-67/20 od 10.12.2020. godine.

Žalitelj je ovom tijelu izjavio žalbu zbog šutnje uprave, kod koga je zaprimljena dana 09.02.2020. godine. Naknada za pokretanje žalbenog postupka, uplaćena je dana 03.03.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da:
Ugovorni organ dana 11.12.2020. godine na Portalu javnih nabavki objavio je obavještenje o nabavci i tendersku dokumentaciju. Žalitelj je sa Portala javnih nabavki preuzeo predmetnu tendersku dokumentaciju Nezadovljan sadržajem tenderske dokumentacije žalitelj je na istu dana 14.12.2020. godine uložio žalbu.
Dokaz: Potvrda o prijemu pošte preporučeno;
Po predmetnoj žalbi žalitelj nije zaprimio nikakvu odluku niti obavještenje. Ugovorni organ je na Portalu javnih nabavki objavio odluku o usvajanju žalbe, koju nije dostavio žalitelju. Odlukom je navedeno da će o troškovima sastava žalbe odlučiti posebnim zaključkom.
Kako je proteklo više od 45 dana od ulaganja žalbe na tendersku dokumentaciju a žalitelj nije zaprimio odluku o uloženoj žalbi, niti zaključak o troškovima, a u cilju zaštite prava žalitelja, žalitelj ulaže žalbu zbog ćutanja uprave, predlaže da drugostepeni organ službenim putem od ugovornog organa zatraži kompletnu dokumentaciju u vezi sa postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba, razmotri žalbene navode, usvoji žalbene navode, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi trokoškove sa sastav žalbe od 14.12.2020. godine, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi troškove za sastav predemtne žalbe žalbe zbog ćutanja uprave, naloži povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i donese **Rješenje kojim** se žalba se usvaja. Žalitelj zahtijeva naknadu troškova sastava žalbe od 14.10.2020. godine u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u iznosu od 112,50 KM, PDV 17% u iznosu od 95,63 KM, ukupno 658,13 KM, također postavljen je zahtjev Žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe zbog ćutanja uprave u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u iznosu od 112,50 KM, PDV 17% u iznosu od 95,63 KM, ukupno 658,13 KM.

U Izjašnjenju ugovorno tijelo navodi da nakon objavljivanja tenderske dokumentacije na portal javnih nabavki, dana 16.12.2020.godine Ugovorni organ je zaprimio žalbu „Gradprom" doo Srbac, zastupanog po Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke putem pošte (žalba poslana 14.12.2020. godine u 13.57 sati), te je ista protokolisana na protokolu Jedinstvenog gradskog organa uprave Grada Cazina pod brojem: 02-11-14866/20-Ž od 16.12.2020. godine.
Nakon ispitivanja žalbe Ugovorni organ je ustanovio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, te je na osnovu navoda iz žalbe, Ugovorni organ utvrdio da su isti osnovani, te je usvojio predmetnu žalbu i izvršio izmjenu tenderske dokumentacije kako slijedi:
Prilog IV - Izjava o ispunjenosti uvjeta iz člana 45. stav (1) tačka od a) do d) Zakona o javnim nabavkama BiH („Sl.glasnik BiH" broj: 39/14) - mijenja se *"Potpis i pečat ponuđača/kandidata "* i glasi *"Potpis i pečat nadležnog organa "*
Prilog V - Pismena izjava iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama - mijenja se *"Potpis i pečat ponuđača/kandidata "* i glasi *"Potpis i pečat nadležnog organa "*

Ugovorni organ je u tački 3. tenderske dokumentacije naveo da je u svrhu dokazivanja uslova iz tačaka a) do d) ponuđač dužan dostaviti izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. stav (1) tač. a) do d) Zakona o javnim nabavkama, propisanu od strane Agencije za javne nabavke, popunjenu i ovjerenu kod nadležnog organa koja je sastavni dio dokumentacije. Također, Ugovorni organ je tačkom 5.2 tenderske dokumentacije tražio da se dostavi izjava iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama. U vezi sa naprijed navedenim izjavama Ugovorni organ je tačkom 4.1 pod c) i d) istakao da su ponuđači obavezni dostaviti predmetne izjave ovjerene kod notara ili organa uprave.

U tački 5. dispozitiva Odluke o izmjeni tenderske dokumentacije broj: 02-11-14866/20 od 17.12.2020. godine određeno je da će Ugovorni organ posebnom odlukom odlučivati o naknadi troškova za sastav predmetne žalbe od strane Mile Antonića, advokata iz Banja Luke u ovom postupku javne nabavke.
Tačkom 6-dispozitiva predmetne odluke određeno je da ista stupa na snagu danom donošenja i ima se objaviti na portalu javnih nabavki.
Ovom prilikom ističemo da je žalitelj „Gradprom“ doo Srbac, zastupan po Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke preuzeo Odluku o izmjeni tenderske dokumentacije broj: 02-11-14866/20 od 17.12.2020. godine što je evidentirano na portal javnih nabavku, odnosno u Izvještaju u preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača, gdje je pod rednim brojem 4. ispravke tenderske dokumentacije evidentiran žalitelj, kao i datum i vrijeme preuzimanja predmetne Odluke. Dakle, žalitelj je preuzeo predmetnu odluku koja je stupila na snagu danom donošenja i istog dana je bila dostupna svim zainteresiranim ponuđačima.
U vezi sa naprijed navedenim, Ugovorni organ je izvršio i ispravku obavještenja o nabavci na portalu javnih nabavki.
Ugovorni organ još uvijek nije postupio u skladu sa tačkom 5. dispozitiva predmetne Odluke iz razloga što isti nema usvojen Budžet za 2021.godinu već Odluku o privremenom finansiranju Grada Cazina za period januar-mart.2021.godine broj: 01 /GV-11-15448/20 od 30.12.2020.godine, te isti nema budžetske stavke iz koje može izvršiti plaćanje troškova nastalih povodom sastavljanja žalbe. Ovom prilikom predlažemo Uredu za razmatranje žalbi da donese jednu odluku u vezi sa nastalim troškovima sastava žalbe od 16.12.2020.godine, kao i u vezi sa troškovima nastalim povodom žalbe zbog šutnje administracije od 08.02.2021.godine.

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak.

Žalitelj navodi kako izjavljuje žalbu zbog šutnje uprave, te ističe kako je uložio žalbu na tendersku dokumentaciju dana 14.12.2020. godine, te da po predmetnoj žalbi žalitelj nije zaprimio nikakvu odluku niti obavještenje. Također navodi da je ugovorno tijelo na Portalu javnih nabava objavilo odluku o usvajanju žalbe, koju nije dostavilo žalitelju. Predmetnom Odlukom je navedeno da će o troškovima sastava žalbe odlučiti posebnim zaključkom. S obzirom da je proteklo više od 45 dana od ulaganja žalbe na tendersku dokumentaciju a žalitelj nije zaprimio odluku o uloženoj žalbi, niti zaključak o troškovima, zahtijeva da se usvoji predmetna žalba a također i naknada za sastav žalbe od 14.12.2020. godine.

Ugovorno tijelo navodi kako je nakon objavljivanja tenderske dokumentacije na portal javnih nabava, dana 16.12.2020. godine zaprimilo žalbu žalitelja, te nakon ispitivanja žalbe ugovorno tijelo usvojilo predmetnu žalbu i izvršilo izmjenu tenderske dokumentacije. Međutim navedenu Odluku nije proslijedilo žalitelju nego je istu objavilo na portal javnih nabava.

Uvidom u predmetni spis ovo tijelo je utvrdilo kako je žalitelj dana 14.12.2020. godine uložio žalbu na tendersku dokumentaciju, te kako je ugovorno tijelo donijelo Odluku o izmjeni tenderske dokumentacije broj: 02-11-14866/20 od 17.12.2020. godine kojom je usvojilo žalbu žalitelja na predmetnu tendersku dokumentaciju.

U točki 5. dispozitiva Odluke o izmjeni tenderske dokumentacije broj: 02-11-14866/20 od 17.12.2020. godine određeno je da će „Ugovorni organ posebnom odlukom odlučivati o naknadi troškova za sastav predmetne žalbe od strane Mile Antonića, advokata iz Banja Luke u ovom postupku javne nabavke."

Točkom 6-dispozitiva predmetne odluke određeno je da ista stupa na snagu danom donošenja i ima se objaviti na portalu javnih nabava.

Ovo tijelo naglašava da je člankom 100. Zakona o javnim nabavama propisan postupak ugovornog tijela po žalbi, pa tako navedeni članak propisuje da:

(1) Ugovorno tijelo dužno je u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe utvrditi pravovremenost, dopuštenost i je li žalba izjavljena od ovlaštene osobe.

(2) Ako ugovorno tijelo utvrdi da je žalba nepravovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštene osobe, odbacit će je zaključkom. Protiv ovog zaključka žalitelj ima mogućnost ulaganja žalbe URŽ-u i to u roku od 10 dana od dana prijema zaključka.

(3) Ako je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, ugovorno tijelo, razmatrajući žalbu, može utvrditi je li ona djelomično ili u cijelosti osnovana i svojim rješenjem ispraviti radnju, poduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti izvan snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabavke, te o tome obavijestiti sudionike u postupku javne nabave na način određen ovim zakonom, u roku od pet dana od dana prijema žalbe.
(4) Protiv Rješenja ugovornog tijela iz stavka (3) ovoga članka može se uložiti žalba URŽ-u, putem ugovornog tijela, u roku od pet dana od dana prijema rješenja.
(5) Ako ugovorno tijelo postupajući po žalbi utvrdi da je žalba pravoremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana, dužno je u roku od pet dana od datuma zaprimanja žalbu proslijediti URŽ-u, sa svojim izjašnjenjem na navode žalbe, kao i potpunom dokumentacijom vezanom uz postupkom protiv kojeg je uložena žalba.

Na temelju citiranih zakonskih odredbi, proizilazi da je ugovorno tijelo bilo u obvezi, po donošenju Odluke o usvajanju žalbe postupiti sukladno i na način propisan člankom 100. Zakona o javnim nabavama tj. propustilo je o donesenoj odluci obavijestiti sudionike u postupku javne nabave na način određen ovim Zakonom, te ovo tijelo smatra kako je opravdan razlog ulaganja predmetne žalbe žalitelja zbog šutnje uprave, te se žalbeni navod **smatra utemeljenim.**

Imajući u vidu da sve naprijed navedeno, ovo tijelo usvaja predmetnu žalbu žalitelja i utvrđuje kako žalitelju pripadaju odvjetnički troškovi sukladni s Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad advokata Republike Srpske.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova za sastav žalbe od 14.12.2020. godine izjavljenu na tendersku dokumentaciju u iznosu od 658,13 KM, kao i troškove žalbenog postupka za sastav predmetne žalbe u iznosu od 658,13 KM, što ukupno iznosi 1.316,26 KM.
S obzirom da se žalba usvaja, ovo tijelo je usvojilo zahtjev žalitelja za naknadom troškova postupka, sukladno s člankom 105. Zakona o upravnom postupku i to:

- Za sastav žalbe od 14.12.2020. godine koji se sastoje od troškova sastava žalbe po odvjetniku u iznosu od 450,00 KM, plus paušal 25% u iznosu od 112,50 KM uvećano za 17 % PDV-a 95,62 KM što ukupno iznosi 658,12 KM, dok u preostalom dijelu zahtjeva za nadoknadom troškova za sastav žalbe, zahtjev se odbija kao neutemeljen.
- Za sastav predmetne žalbe koji se sastoje od troškova sastava žalbe po odvjetniku u iznosu od 450,00 KM, plus paušal 25% u iznosu od 112,50 KM uvećano za 17 % PDV-a 95,62 KM što ukupno iznosi 658,12 KM, dok u preostalom dijelu zahtjeva za nadoknadom troškova za sastav žalbe, zahtjev se odbija kao neutemeljen.

Ovo tijelo je odlučio o troškovima sukladno sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine.

Povrat uplaćenih sredstava Žalitelju u iznosu od 500,00 KM će se izvršiti posebnim aktom u skladu sa člankom 108. stavak 7. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 od 19.05.2014.godine) i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama.

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 104. Zakona o javnim nabavama, te članku 105. i 230. stavak (1) Zakon o upravnom postupku, odlučeno je 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA
Alma Salkić-Mijić

Dostaviti:

- Gradprom d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antonić, odvjetniku iz Banja Luke
- Općina Cazin
- *evidencija*
- *a/a*