BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2373-7/21
Мостар: 23.09.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби Групе понуђача: „Агенција за техничку и физичку заштиту MIDDLE POINT ELECTRONICS д.о.о. Сарајево и Агенција за заштиту људи и имовине SECURITAS д.о.о. Сарајево“ од 20.08.2021. године, заступаној по пуномоћницима Шемсу Темину и Алмину Темину, адвокатима из Сарајева из Заједничке адвокатске канцеларије изјављена на Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године, у поступку јавне набавке – Техничка и физичка заштита људи и имовине, уговорног органа КЈКП „Топлане – Сарајево“ д.о.о. Сарајево, на основу члана 93. став (7), 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама (“Службени гласник БиХ” број 39/14) и члана 230. став (2) Закона о управном поступку (“Службени гласник БиХ” бр. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), на сједници Вијећа I одржаној 23.09.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Одлука о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак у фазу одлучивања по жалби понуђача Агенција за за заштиту људи и имовине SWORD SECURITY д.о.о. Сарајево број: 4580/Д-08/21 од 12.08.2021. године.
3. Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава предметне жалбе у износу од 280,80 КМ, док се у осталом дијелу захтјев жалиоца одбија као неоснован.
4. Обавезује се уговорни орган КЈКП „Топлане – Сарајево“ д.о.о. Сарајево да жалиоцу, заступаном по пуномоћницима Шемсу Темину и Алмину Темину, адвокатима из Сарајева из Заједничке адвокатске канцеларије исплати износ од 280,80 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења
5. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган КЈКП „Топлане – Сарајево“ д.о.о. Сарајево (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отворени поступак јавне набавке - Техничка и физичка заштита људи и

имовине, за који је Обавјештење о набавци број: 160-1-2-58-3-33/21 објављено на порталу јавних набавки 29.04.2021. године.

Након проведеног поступка, уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године, на коју је понуђач Агенција за за заштиту људи и имовине SWORD SECURITY д.о.о. Сарајево изјавио жалбу број: 4580/Д-08/21 од 12.08.2021. године.

Уговорни орган је донио Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године, на коју је Група понуђача: „Агенција за техничку и физичку заштиту MIDDLE POINT ELECTRONICS д.о.о. Сарајево и Агенција за заштиту људи и имовине SECURITAS д.о.о. Сарајево“ (у даљњем тексту: жалилац) изјавио жалбу од 20.08.2021. године, коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом орган код којег је запримљена дана 27.08.2021. године.
Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 14.09.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„У складу са чланом 99. и 101. Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ" број: 39/14) у име носиоца Групе понуђача Агенција за техничку и физичку заштиту "MIDDLE POINT ELECTRONICS" д.о.о. Сарајево и Агенције за заштиту људи и имовине "SECURITAS" д.о.о. Сарајево, носилац Групе понуђача "MIDDLE POINT ELECTRONICS" д.о.о. Сарајево (у даљем тексту: жалитељ) у законом предвиђеном року изјављује жалбу на Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године, због:

- битне повреде поступка јавне набавке
- Погрешне примјене Закона о јавним набавкама и
- Погрешне примјене материјалног права

Са приједлогом да Уред за разматрање жалби БиХ Филијала Мостар:

- усвоји жалбу, поништи Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године и предмет врати уговорном органу на поновно одлучивање у фазу одлучивања по изјављеној жалби понуђача Агенције за заштиту људи и имовине Cwopд сецуриту д.о.о. Сарајево изјављену на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године.

Образложење

Носилац Групе понуђача "MIDDLE POINT ELECTRONICS" д.о.о. Сарајево запримио је дана 18.08.2021. године у 15:21 сати путем фах-а Одлуку о отказивању поступка јавне набавке Техничка и физичка заштита људи и имовине број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021.

године.

Уговорни орган је доношењем овакве одлуке направио битну повреду поступка Јавне набавке, те погрешно примјенио Закон о јавним набавкама који се огледа у слиједећем:

- Уговорни орган је провео процедуру јавне набавке Техничка и физичка заштита људи и имовине којом приликом је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године, којом је жалитељ изабран као најповољнији понуђач.
- На Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године, жалбу је изјавио понуђач који је учествовао у поступку јавне набавке Агенција за заштиту људи и имовине Sword security д.о.о. Сарајево.
- Уговорни орган је имао обавезу да поступа искључиво у складу са одредбама чл. 100 ЗЈН и ријеши жалбу жалитеља Sword security д.о.о. Сарајево.
- Међутим, супротно одредбама члана 100. ЗЈН на које се позива уговорни орган у оспореној одлуци, уговорни орган **отказује поступак јавне набавке.**

Чланом 100. Став 3. Закона о јавним набавкама прописано је: "Ако је жалба правовремена, допуштена и уложена од овлаштене особе, уговорно тијело, разматрајући жалбу, **може утврдити да је она дјеломично или у цијелости основана и својим рјешењем исправити радњу, подузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити изван снаге и замијенити је другом одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке,** те о томе обавијестити судионике у поступку јавне набавке на начин одређен овим Законом у року од пет дана од дана запримања жалбе."

Слиједом наведене законске одредбе, уговорни орган је имао обавезу искључиво поступати како је и то прописано наведеном одредбом, док никако није могао ОТКАЗАТИ поступак јавне набавке. Наиме, у чл. 69. Став 3. ЗЈН прописано је да **Уговорни орган може отказати поступак јавне набавке <u>само због доказаних разлога</u> који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке.**

У образложењу ожалбене одлуке се **не наводе никакви доказани разлози који су били изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке,** а који би били основа за доношење такве одлуке, изузев што је наведено да је запримљена препорука Уреда за борбу против корупције и управљања квалитетом Кантона Сарајево, а која је према мишљању жалитеља необавезујућа за уговорни орган уколико је поступао у складу са Законом о јавним набавкама. Опреза ради, жалитељ није упознат са садржајем наведене препоруке, а нити је исту запримио од уговорног органа, а нити од Уреда за борбу против корупције и управљања квалитетом Кантона Сарајево, како би се могао очитовати о истој, те је на тај начин повријеђено право жалитеља да се о истој очитује.

Обавеза Уговорног органа је да поступа искључиво у складу са Законом о јавним набавкама који се примјењује на цијелом простору Босне и Херцеговине, а не да поступа по препорукама Уреда нижих нивоа власти у Босни и Херцеговини, будући да је Законом о јавним набавкама уређен систем јавних набавки у Босни и Херцеговини, гдје су утврђена правила за поступке јавних набавки, и то на начин да се дефинишу права, дужности и

одговорности и правна заштита учесника у поступку јавне набавке, те надлежности Агенције за јавне набавке БиХ и Уреда за разматрање жалби БиХ.

Имајући у виду горе наведено, захтијевамо од Уреда за разматрање жалби БиХ Филијала Мостар да усвоји ову жалбу, поништи Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године и предмет врати уговорном органу на поновно одлучивање у фазу одлучивања по изјављеној жалби понуђача Агенције за заштиту људи и имовине Sword security д.о.о. Сарајево изјављену на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године.

У случају усвајања жалбе од стране Уреда за разматрање жалби БиХ Филијала Мостар, захтијевамо повратак уплаћене накнаде за жалбу."

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Уговорни орган је, поступајући по жалби, утврдио сљедеће:

- жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.
- жалба је неоснована, те исту уговорни орган, у року од пет дана од датума запримања, прослеђује Уреду за разматрање жалби, са сљедећим изјашњењем на наводе жалбе и комплетном документацијом у вези са поступком против којег је изјављена жалба и то:

У вези са предметном жалбом, овај уговорни орган износи да је **жалба апсолутно неоснована** из сљедећих разлога:

Дана 23.07.2021. године у 11:00 сати, Комисија за јавну набавку је извршила јавно отварање пристиглих понуда сачинивши о томе Записник са отварања понуда, те сходно члану 65. Закона о јавним набавкама, извршила преглед и оцјену пристиглих понуда што је евидентирано у Записнику о прегледу и оцјени понуда број: 03/2021/3 од 02.08.2021. године. Након извршене евалуације понуда Комисија за јавну набавку је дала препоруку о избору најповољнијег понуђача број 03/2021/5 од 02.08.2021. године на основу које је донесена Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године и за најповољнијег понуђача изабран понуђач: Група понуђача: Агенција за техничку и физичку заштиту MIDDLE POINT ELECTRONICS д.о.о. Сарајево и Агенција за заштиту људи и имовине SECURITAS д.о.о. Сарајево, гдје је носилац групе Агенција за техничку и физичку заштиту MIDDLE POINT ELECTRONICS д.о.о. Сарајево, са укупном цијеном понуде у износу од 317.748,00 КМ без урачунатог ПДВ-а.

На наведену одлуку, у законском року, понуђач Агенција за заштиту људи и имовине „SWORD SECURITY" д.о.о. Сарајево је уложио жалбу, која је код уговорног органа запримљена под бројем протокола: 2909/21 дана 13.08.2021. године. Жалитељ је исказао сумњу у транспаретност поступка и у закључку своје жалбе захтјевао да се поступак врати у фазу евалуације понуда (узимајући у обзир жалбене наводе) или поништење поступка.

Дана 16.08.2021. године уговорни орган је, од Уреда за борбу против корупције и

управљање квалитетом Кантона Сарајево (Уред је основан од стране Владе КС, која је уједно и оснивач и власник уговорног органа), запримио Допис - препоруку за поступање број: 20-04-18-1509/21 од 12.08.2021. године. У наведеном допису, Уред за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево је констатовао да уговорни орган, у предметном поступку, није у потпуности испоштовао одредбе чланова 53. и 3. Закона о јавним набавкама и дао препоруку, **с обзиром да није закључен уговор са изабраним понуђачем, да се отклоне уочене неправилности.**

Разматрајући наводе из жалбе те уважавајући препоруке за поступање Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево, Комсија за предметну јавну набавку је, у складу са чланом 100. став 3. и чланом 69. став 3. Закона о јавним набавкама, заузела став да су се стекли услови за отказивање предметног поступка, на основу којег је донијета Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године,.

Комсија за предметну јавну набавку сматра да је предметни поступак јавне набавке процедурално проведен у складу са Законом о јавним набавкама и његовим припадајућим подзаконским актима те да се приликом припреме тендерске документације није се одступило од услова прописаног чланом 49. став а. Закона о јавним набавкама нити од члана 7. став 4., тачка б. Упутуства за припрему модела тендерске документације и понуда, имајући у виду процијењену вриједност предметне набавке (318.000,00 КМ) и постављени минимални услов техничке и професионалне способности под тачком 7.4.1. под а. Тендерске документације у укупном износу. (300.000,00 КМ). Комсија за предметну јавну набавку даље сматра да је надлежна служба за покретање поступка набавке која је дефинисала минималне захтјеве за предметну набавку извршила лошу процијену појединачних вриједности захтјеваних тачком 7.4.1. под а. Тендерске документације и тиме на одређени начин није задовољила одредбе члана 3. Закона о јавним набавкама.

Жалитељ у својој жалби наводи да уговорни орган није поступио у складу са чланом 100, став 3) Закона о јавним набавкама, што није тачно јер уговорни орган је постојећу **одлуку ставио ван снаге и замијенио другом одлуком** чиме су испуњење одредбе наведеног члана Закона о јавним набавкама.

Пошто уговорни орган није могао предпоставити овакав ток поступка набавке, односно како ће сама тендерска документација и сам ток вођења поступка бити тумачен од стране мониторинг тијела - Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево, сматра да су створени услови за примјену члана 69, став 3) Закона о јавним набавкама. Трвдња жалитеља да препоруке наведеног Уреда нису обавезујуће нису тачне, јер уговорни орган је наведеним дописом упозорен да његово поступање и вођење поступка није у потпуности у духу Закона о јавним набавкама, та да се, **с обзиром да није закључен уговор са изабраним понуђачем, отклоне уочене неправилности које се у овој фази поступка набавке нису могле на други начин отклонити.** Ни једном уговорном

органу се не смије ускратити право да поништи поступак или исти откаже прије закључивања уговора, ако је исказана било каква сумња у регуларсност истог. У духу поштивања Закона о јавним набавкама и подзаконских аката уговорни орган је одлучио да донесе одлуку о отказивању поступка и да по истеку жалбеног рока распише нови поступак јавне набавке у складу са Законом о јавним набавкама.

На основу свега наведеног, предлажемо да Уред за разматрање жаби одбије жалбу **као неосновану.**

Молимо овај орган да узме у обзир да **приликом утврђивања евентуалних трошкова састављанај жалбе,** поступа у складу са ставом Суда БиХ изнесеним у Пресуди број С1 3 У 023495 16 У од 16.03.2018. године."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-2373-4/21 од 01.09.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног изјашњења 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.

У жалби жалилац наводи да је чланом 100. став 3. Закона о јавним набавкама прописано: "Ако је жалба правовремена, допуштена и уложена од овлаштене особе, уговорно тијело, разматрајући жалбу, **може утврдити да је она дјеломично или у цијелости основана и својим рјешењем исправити радњу, подузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити изван снаге и замијенити је другом одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке,** те о томе обавијестити судионике у поступку јавне набавке на начин одређен овим Законом у року од пет дана од дана запримања жалбе."

Слиједом наведене законске одредбе, уговорни орган је имао обавезу искључиво поступати како је и то прописано наведеном одредбом, док никако није могао ОТКАЗАТИ поступак јавне набавке. Наиме, у чл. 69. став 3. ЗЈН прописано је да **Уговорни орган може**

отказати поступак јавне набавке <u>само због доказаних разлога</u> који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке.

Уговорни орган у изјашњењу наводи:

Жалитељ у својој жалби наводи да уговорни орган није поступио у складу са чланом 100, став 3) Закона о јавним набавкама, што није тачно јер уговорни орган постојећу **одлуку ставио ван снаге и замијенио другом одлуком** чиме су испуњење одредбе наведеног члана Закона о јавним набавкама.

Овај орган је увидом о ожалбену Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године утврдио да је у истој наведено слиједеће:

- у преамбули је наведено:
На основу члана 100. став 3) и члану 69. став 3) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“, број 39/14) и Правилника о поступку набавке број: ПР/СН/01 од 24.02.2015. године, у отвореном поступку јавне набавке ЈН 03/2021 - Техничка и физичка заштита људи и имовине, рјешавајући по уложеној жалби понуђача Агенција за заштиту људи и имовине „ SWORD SECURITY “ д.о.о. Сарајево на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године те препоруци за поступање Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево, директор доноси

- у члану 1. је наведено:
Отказује се поступак јавне набавке ЈН 03/2021 - Техничка и физичка заштита људи и имовине у складу са чланом 69. став 3) Закона о јавним набавкама.

- у члану 2. је наведено:
Поништава се Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године, у складу са чланом 100. став 3) Закона о јавним набавкама.

- у образложењу се наводи ток поступка јавне набавке, те је на крају наведено:

Дана 16.08.2021. године уговорни орган је, од Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево, запримио Допис - препоруку за поступање број: 20-04-18-1509/21 од 12.08.2021. године.

Разматрајући жалбене наводе, препоруке за поступање Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево те цјелокупан поступак јавне набавке, Комисија за јавну набавку је констатовала да су се стекли услови за отказивање предметног поступка због доказивих разлога који су изван контроле уговорног орган, и који се нису могли предвидјети у вријеме покретање поступка јавне набавке, те сходно члану 100. став 3) и члану 69. став 3) Закона о јавним набавкама, уговорни орган доноси ову одлуку и отказује

отворени поступак јавне набавке ЈН 03/2021 - Техничка и физичка заштита људи и имовине.

Разматрајући предметни жалбени навод, овај орган је утврдио да је исти **основан**, јер уговорни орган није поступио у складу са чланом 100. став (3) Закона о јавним набавкама којим је прописано да **ако је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, уговорни орган, разматрајући жалбу, може утврдити да је она дјелимично или у цјелини основана и својим рјешењем исправити радњу, предузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити ван снаге и замијенити је другом одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке, те о томе обавијестити учеснике у поступку јавне набавке на начин одређен овим законом, у року од пет дана од дана пријема жалбе.**

Наиме, у ожалбеној одлуци уговорни орган се у преамбули и члану 2. позива на члан 100. став (3) Закона о јавним набавкама, али је исти примјенио на погрешан начин, јер уговорни орган није утврдио да ли жалба понуђача Агенција за заштиту људи и имовине „SWORD SECURITY“ д.о.о. Сарајево изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године уопште основана у цијелини или дјелимично.

У складу са чланом 100. став (3) Закона о јавним набавкама, тек након утврђивања основаности жалбе уговорни орган је могао **својим рјешењем исправити радњу, предузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити ван снаге и замијенити је другом одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке.**

Уговорни орган поступајући у складу са 100. став (3) Закона о јавним набавкама није могао поништити Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године, јер није уопште утврдио основаност жалбе.

Такође, уговорни орган није уопште у образложењу ожалбене одлуке навео жалбене наводе из жалбе понуђача Агенција за заштиту људи и имовине „SWORD SECURITY“ д.о.о. Сарајево изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 03-03-01-914/21 од 04.08.2021. године и исте разматрао, а што није у складу са чланом 200. Закона о управном поступку, те дипозитивом одлуке није ријешио жалбу у складу са чланом 199. Закона о управном поступку.

На основу наведеног, жалбени навод је **основан.**

У жалби се даље наводи да је у чл. 69. став 3. ЗЈН прописано да **Уговорни орган може отказати поступак јавне набавке само због доказаних разлога који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка**

јавне набавке.

У образложењу ожалбене одлуке се **не наводе никакви доказани разлози који су били изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке,** а који би били основа за доношење такве одлуке, изузев што је наведено да је запримљена препорука Уреда за борбу против корупције и управљања квалитетом Кантона Сарајево, а која је према мишљању жалитеља необавезујућа за уговорни орган уколико је поступао у складу са Законом о јавним набавкама. Опреза ради, жалитељ није упознат са садржајем наведене препоруке, а нити је исту запримио од уговорног органа, а нити од Уреда за борбу против корупције и управљања квалитетом Кантона Сарајево, како би се могао очитовати о истој, те је на тај начин повријеђено право жалитеља да се о истој очитује.

Уговорни орган у изјашњењу наводи:

Разматрајући наводе из жалбе те уважавајући препоруке за поступање Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево, Комсија за предметну јавну набавку је, у складу са чланом 100. став 3. и чланом 69. став 3. Закона о јавним набавкама, заузела став да су се стекли услови за отказивање предметног поступка, на основу којег је донијета Одлуку о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године,.

Комсија за предметну јавну набавку сматра да је предметни поступак јавне набавке процедурално проведен у складу са Законом о јавним набавкама и његовим припадајућим подзаконским актима те да се приликом припреме тендерске документације није се одступило од услова прописаног чланом 49. став а. Закона о јавним набавкама нити од члана 7. став 4., тачка б. Упутуства за припрему модела тендерске документације и понуда, имајући у виду процијењену вриједност предметне набавке (318.000,00 КМ) и постављени минимални услов техничке и професионалне способности под тачком 7.4.1. под а. Тендерске документације у укупном износу. (300.000,00 КМ). Комсија за предметну јавну набавку даље сматра да је надлежна служба за покретање поступка набавке која је дефинисала минималне захтјеве за предметну набавку извршила лошу процијену појединачних вриједности захтјеваних тачком 7.4.1. под а. Тендерске документације и тиме на одређени начин није задовољила одредбе члана 3. Закона о јавним набавкама.

Уговорни орган у члану 1. ожалбене Одлуке о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021 наводи да се отказује поступак јавне набавке ЈН 03/2021 - Техничка и физичка заштита људи и имовине у складу са чланом 69. став 3) Закона о јавним набавкама.

Овај орган указује на одредбе члана 69. став (3) Закона о јавним набавкама којом је прописано: **„Уговорни орган може отказати поступак јавне набавке само због доказивих разлога који су ван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке“.**

Према стању у спису предмета утврђено је да уговорни орган није доказао да је имао разлоге за отказивање поступка јавне набавке, а који су изван контроле уговорног органа и које није могао предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке. Уколико уговорни орган отказује поступак у складу са чланом 69. став (3) Закона о јавним набавкама обавезан је одлуку о отказивању поступка јавне набавке образложити, односно навести и доказати разлоге којима се руководио приликом отказивања поступка јавне набавке, те **доказати да су ти разлози изван контроле уговорног органа, као и да се ти разлози нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке.**

Уговорни орган у образложење ожалбене одлуке наводи да је дана 16.08.2021. године од Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево, запримио Допис - препоруку за поступање број: 20-04-18-1509/21 од 12.08.2021. године, те да је разматрајући жалбене наводе, препоруке за поступање Уреда за борбу против корупције и управљање квалитетом Кантона Сарајево те цјелокупан поступак јавне набавке, Комисија за јавну набавку је констатовала да су се стекли услови за отказивање предметног поступка због доказивих разлога који су изван контроле уговорног орган, и који се нису могли предвидјети у вријеме покретање поступка јавне набавке, те сходно члану 100. став 3) и члану 69. став 3) Закона о јавним набавкама, уговорни орган доноси ову одлуку и отказује отворени поступак јавне набавке ЈН 03/2021 - Техничка и физичка заштита људи и имовине.

Наиме, у образложењу ожалбене одлуке нису наведени **доказиви разлози који су ван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке**, а уговорни орган у свом изјашњењу на жалбу наводи да Комисија за предметну јавну набавку сматра да је предметни поступак јавне набавке процедурално проведен у складу са Законом о јавним набавкама и његовим припадајућим подзаконским актима те да се приликом припреме тендерске документације није се одступило од услова прописаног чланом 49. став а. Закона о јавним набавкама нити од члана 7. став 4., тачка б. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда, имајући у виду процијењену вриједност предметне набавке (318.000,00 КМ) и постављени минимални услов техничке и професионалне способности под тачком 7.4.1. под а. Тендерске документације у укупном износу. (300.000,00 КМ), и да Комисија за предметну јавну набавку даље сматра да је надлежна служба за покретање поступка набавке која је дефинисала минималне захтјеве за предметну набавку извршила лошу процијену појединачних вриједности захтјеваних тачком 7.4.1. под а. Тендерске документације и тиме на одређени начин није задовољила одредбе члана 3. Закона о јавним набавкама.

Овај орган не може прихватити наведено изјашњење уговорног органа из разлога јер дефинисање услова техничке и професионалне способности и поступање надлежне служба за покретање поступка набавке која је дефинисала минималне захтјеве за предметну набавку није доказиви разлог који је ван контроле уговорног органа и који се није могао предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке, него управо супротно јер је уговорни орган у складу са чланом 53. став (1) Закона о јавним набавкама дужан да припреми тендерску документацију у складу са одредбама овог закона и подзаконским актима, те евентуално

поступање које је супротно наведеној законској одредби не може бити доказиви разлог који је ван контроле уговорног органа и који није могао да се предвиди у вријеме покретања поступка јавне набавке.

На основу наведеног, жалбени навод је **основан.**

У складу са наведеним поништава се Одлука о отказивању поступка јавне набавке број: 03-03-01-966/21 од 17.08.2021. године и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак у фазу одлучивања по жалби понуђача Агенција за за заштиту људи и имовине SWORD SECURITY д.о.о. Сарајево број: 4580/Д-08/21 од 12.08.2021. године, те је уговорни орган дужан да по истој поступи у складу са одредбама члана 100. Закона о јавним набавакама.

Жалилац предметном жалбом захтјева накнаду трошкова по пуномоћнику/адвокату у износу од 940,00 КМ + ПДВ 17% (159,80), а што укупно износи 1099,80 КМ.

Приликом одлучивања о захтјеву пуномоћника жалиоца за накнадном трошкова састава жалбе, а имајући у виду да је жалба жалиоца усвојена као основана, овај орган је примијенио члан 18. став (2) Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у Федерацији Босне и Херцеговине („Службене новине ФБиХ", бр. 22/04 и 24/04) који прописује накнаду за поднеске којима се покреће управни поступак, поднеске са чињеничним наводима и образложене приједлоге у непроцјењивим предметима, награда износи 80 бодова и члана 33. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у ФБиХ по којем вриједност бода износи 3 КМ, што укупно износи 240,00 КМ (80 бодова х 3 КМ). Како је пуномоћник жалиоца у систему ПДВ-а, то истом припада на име ПДВ-а износ од 40,80 КМ, што укупно износи 280,80 КМ, док се у преосталом дијелу постављени захтјев жалиоца одбија као неоснован.

Овај орган своју одлуку је донио у складу са ставом Суда БиХ изнесеним у Пресуди број: С1 3 У 023495 16 У од 16.3.2018. године, а потврђеним у Пресуди апелационог управног вијећа Суда БиХ број: С1 3 У 023495 18 Увп.

Повратак уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 3.500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа, 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.

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и 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).

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
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Група понуђача: „Агенција за техничку и физичку заштиту MIDDLE POINT ELECTRONICS д.о.о. Сарајево и Агенција за заштиту људи и имовине SECURITAS д.о.о. Сарајево“, заступана по пуномоћницима Шемсу Темину и Алмину Темину адвокатима из Сарајева из Заједничке адвокатске канцеларије
- КЈКП „Топлане – Сарајево“ д.о.о. Сарајево
- Евиденција
- а/а