BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-449-8/21
Мостар: 06.05.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби потенцијалног понуђача Градпром д.о.о. Србац од 01.02.2021. године, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке, изјављеној на Рјешење број: 01-258/21 од 26.01.2021. године, у поступку јавне набавке - Набавка разних прехрамбених производа за потребе ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, уговорног органа ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, на основу члана 93. став (7), члана 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама (“Службени гласник БиХ” број 39/14), на сједници Вијећа II одржаној дана 06.05.2021. године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Усваја се** жалба и поништава се тачка II дипозитива Рјешења број: 01-258/21 од 26.01.2021. године.
2. **Усваја се** захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава жалбе од 18.01.2021. године, изјављеној по пуномоћнику/адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,12 КМ.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава предметне жалбе од 01.02.2021. године, изјављеној по пуномоћнику/ адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,12 КМ.
4. **Обвезује се** уговорни орган ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, да жалиоцу Градпром д.о.о. Србац заступаном по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке исплати трошкове поступка у укупном износу од 1.316,24 КМ, у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења.
5. Усваја се захтјев жалилоца за повратак средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ. Повратак средстава извршиће се на основу посебног рјешења овог органа

О б р а з л о ж е њ е

Уговорни орган ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице покренуо је поступак јавне набавке - Набавка разних прехрамбених производа за потребе ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, конкурентским захтјевом за достављање понуда, за који је Обавјештење о набавци број: 24944-7-1-1-3-1/21 објавио на порталу јавних набавки дана 14.01.2021. године. Уговорни орган је поступајући по жалби жалиоца Градпром д.о.о. Србац заступаном по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке од 18.01.2021.

године донио Рјешења број: 01-258/21 од 26.01.2021. године, на који је потенцијални понуђач Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке (у даљњем тексту: жалилац) изјавио жалбу. Уговорни орган је поступајући у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио наведену жалбу овом органу, код кога је запримљена дана 11.02.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 19.02.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:
Уговорни орган дана 14.01.2021. године на Порталу јавних набавки објавио је обавјештење о набавци број: 24944-7-1-1-3-1/21 и тендерску документацију број: 01-137/21. Жалитељ је дана 16.01.2021. године са Портала јавних набавки преузео предметну тендерску документацију. Незадовољан садржајем ТД жалитељ је на исту изјавио жалбу.
Поступајући по жалби уговорни орган доноси рјешење број 01-258/21, којим се тачком 1. усваја жалба жалитеља, а тачком 2. усваја се у дијелу захтјев жалитеља д.о.о. "Градпром" д.о.о. за накнаду трошкова састава жалбе у износу од 280,80 КМ, док се у преосталом дијелу захтјев одбија као неоснован.

Жалитељ не спори даје према ставу изреченом у пресуди Суда БиХ заузет став да се у поступцима јавних набавки по жалбама приликом одређивања трошкова заступања жалиоца од стране адовката примјењују тарифе које се односе на поступке у непроцјењивим предметима, међутим жалитељ сматра да му припада накнада за накнаду трошкова састава жалбе у складу са Адвокатском тарифом Републике Српске. Сједиште жалитеља се налази у Републици Српској, сједиште пуномоћника је у Републици Српској те се за одређивање накнаде трошкова састава жалбе има примјенити Адвокатска тарифа Републике Српске.
Жалитељ сматра да му припада накнада трошкова у износу од 658,13 КМ, и то: у складу са тарфним бројем 3. У управном поступку припадајући бодови 150 бодова x 2,00 КМ + 150,00 КМ (50% износа од 300,00 КМ) + 112,50 КМ (25% од износа 450,00 КМ - по тарифном броју 12. АТРС), што укупно чини износ од 562,50, без ПДВ-а, односно износ од 658,13 КМ са ПДВ-ом из којег разлога улаже жалбу на ожалбено рјешење.
Дакле, жалитељу припада накнада трошкова за састава жалбе 450,00 КМ + паушал од 112,50 КМ = 562,50 КМ + ПДВ = 658,13 КМ.
Наводи везани за поступање уговорног органа по захтјеву за надокнаду адвокатских трошкова за састав жалбе када уговорни орган разматра жалбу жалитеља којег заступа пуномоћник са сједиштем у Републици Српској разматрани су и у рјешењима Канцеларијаа / Канцеларије за разматрање жалби број:
ЈН2-03-07-1 -2163-7/20 од 17. 09. 2020. године,
ЈН2-03-07-1 -1575-10/20 од 03. 9. 2020. године,
Из наведених разлога жалитељ улаже жалбу на рјешење уговорног органа ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, број 01-258/21 о прихватању као основаног жалбеног навода те измјени и допуни тендерске документације (у дијелу) које је уговорни орган донио поступајући по жалби жалитеља на тендерску документацију за набавку роба: “„Набавка разних прехрамбених производа за потребе ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице“, број:

01-137/21 објављену на Порталу јавних набавки дана 14.01.2021. године, од уговорног органа тражи да се жалба усвоји, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава жалбе од 18.01.2021. године у износу од 658,13 КМ са ПДВ-ом, одлучи о накнади трошкова састава предметне жалбе, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава предметне жалбе у износу од 658,13 КМ са ПДВ-ом, те да износ од 1.316,26 КМ у року од 15 дана од дана доношења одлуке по жалби уплати на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка“ а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.
Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, предлаже да исту, у законом прописаном року, достави на размтрање Канцеларији за разматрање жалби БиХ, те предлаже да Канцеларија за разматрање жалби, након запримања и разматрања ове жалбе исту усвоји, наложи Уговорном органу да жалитељу надокнади трошкове са састав жалбе од 18.01.2020, године и предметне жалбе, наложи повраћ уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка и донесе:
Рјешење
Жалба се усваја.
Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава жалбе од 18.01.2021. године у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17% у износу од 95,63 КМ, укупно 658,13 КМ.
Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава предменте жалбе у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17% у износу од 95,63 КМ, укупно 658,13 КМ.
Обавезује се Уговорни орган ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице да жалитељу „Градпром“ д.о.о. Србац, заступаном по пуномоћнику Антонић Мили, адвокату из Бања Луке, исплати износ од 1.316,26 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка“ а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.
Усваја се захтјев за повраћ уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ и налаже Министарству фмансија и трезора Босне и Херцеговине да жалитељу изврши повраћ уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка“ а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.
Трошковник:
Састав жалбе 450,00 КМ, сходно тар. бр. 3 АТ РС (150 бодова + 75
бодова - увећано за 50% за састав правног лијека)
Паушал 25% 112,50 КМ, сходно тар. бр. 12 АТ РС
ПДВ 17% 95,63 КМ
УКУПНО: 658,13 КМ

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:
„На основу Жалбе понуђача д.о.о. “Градпром” д.о.о. Србац, упућена путем пуномоћеника адвоката Миле Антонића из Бања Луке, од 18.01.2021. године, на Тендерску документацију број 01-137/21 од 13.01.2021. године ЈУ Дјечије обданиште“ Живинице, поднијета уговорном органу ЈУ Дјечије обданиште“ Живинице, путем поште, а запримљена 25.01.2021. године, по Обавјештењу о набавци број 24944-7-1-1-3-1/21, од 14.01.2021. године, везаног за поступак јавне набавке - “конкурентски захтјев”, за набавке роба по пројекту/програму: „Набавка разних прехрамбених производа за потребе ЈУ „Дјечије обданиште“ Зивинице“, ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице у 2021.

години, због „погрешне примјене Закона о јавним набавкама БиХ и Упуства о припреми модела тендерске документације и понуда“, Комисија за јавну набавку ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице Вам даје слиједеће одговоре, односно образложења:
Опћи дио:
Жалба је упућена благовремено, допуштена је и изјављена од једног понуђача, те је достављена у три примјерка.
Процијењена вриједност јавне набавке (без укљученог ПДВ): 14.000,00 КМ.
Одговори и образложења на наводе из Жалбе:
Наводи жалитеља:
Жалбени навод
-"... Уговорни орган је у ТД-и у анакс 3.-образац за цијену понуде, описивао производе са називом произвођача, односно робне марке..." (даље како слиједи у жалби).
Одговор:
У предметној ТД-и у анакс 3.-образац за цијену понуде, уговорни орган је руководећи се стварним потребама (специфичним захтјевима корисника Дјечијег обданишта-дјеце) погрешно примијенио члан 54. ЗЈН БиХ и члан 3. Упуства о припреми модела тендерске документације и понуда, те Комисија за јавну набавку ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, предлаже измјену и допуну ТД-е у дијелу који се односи на опис производа са наводима произвођача, односно марке роба, тако што ће се умјесто навода произвођача, односно марке роба, технички описати предмет набавке те евентуално додати "или еквивалент".

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћеног лица, у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама, те утврдило да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од овлашћеног лица.

Поред наведеног овај орган је прије разматрања жалбе утврђивало испуњеност услова у смислу одредбе члана 105. и члана 108. став (3) Закона о јавним набавкама и утврдило да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Поступајући по жалби, овај орган је извршило увид у достављену документацију, анализирајући појединачне доказе и њихову међусобну везу, имајући у виду жалбене наводе, изјашњење уговорног орган и правила поступка провођења јавних набавки.

У вези с наводом жалиоца којим оспорава висину усвојеног износа накнаде за састав жалбе изјављене на тендерску документацију, истичући да му припада накнада трошкова састава жалбе у складу са Адвокатском тарифом у РС, овај орган је увидом у побијано Рјешење број: 01-258/21 од 26.01.2021. године утврдило да је тачком II дипозитива Рјешења уговорни орган признао износ од 280,80 КМ са ПДВ-ом на име трошкова састава жалбе изјављене путем адвоката на тендерску документацију у конкурентском захтјеву за достављање понуда у поступку јавне набавке - Набавка разних прехрамбених производа за потребе ЈУ „Дјечије обданиште“ Живинице, док се у преосталом дијелу захтјев за накнаду трошкова одбија као неоснован. Образлажући висину усвојеног износа накнаде трошкова за састав жалбе, уговорни орган у

образложењу рјешења наводи да је о висини висини накнаде трошкова за састав жабле одлучио на основу члана 117. ЗЈН и члановима 105. и 108. Закона о управном поступку.

Жалилац је жалбом од 18.01.2021. године која је изјављена на тендерску документацију по пуномоћнику/адвокату из Бања Луке захтијевао накнаду трошкова за састав жалбе по пуномоћнику у укупном износу од 658,13 КМ у складу са Адвокатском тарифом Републике Српске.

С тим у вези, овај орган истиче да је чланом 105. став (2) Закона о управном поступку прописано да кад у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак, а на чију је штету поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку.

Надаље, трошкови заступања прописани су Тарифом о наградама и накнади за рад адвоката у РС, те жалитељу припада право на накнаду трошкова за жалбу од 18.01.2021. године примјеном тарифног броја 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката РС (Службени гласник РС број 68/05).

Имајући у виду да је жалилац жалбу од 18.01.2021. године изјавио на тендерску документацију по пуномоћнику/адвокату из Бања Луке, дакле из Републике Српске, а да је уговорни орган исту усвојио, то жалиоцу припада право на накнаду трошкова за састав жалбе примјеном Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката РС (Службени гласник РС број 68/05). Како је у конкретном случају уговорни орган код одређивања висине усвојеног износа накнаде трошкова за састав жалбе примијенило Тарифу о наградама и накнади за рад адвоката у Федерацији БиХ, иако се у ожалбеном рјешењу не позива на исту, и погрешно је примјенио члан 117. ЗЈН и чланове 105. и 108. Закона о управном поступку, те очигледно је да је жалилац заступан по адвокату из Републике Српске, па је сагласно истом требало примијенити Адвокатску тарифу Републике Српске, то овај орган констатује да је уговорни орган примијенио погрешну тарифу, на шта жалилац основано указује.

На основу наведеног предметна жалба се усваја.

Жалилац предметном жалбом захтијева накнаду трошкова за састав жалбе од 18.01.2021. године изјављене на тендерску документацију по пуномоћнику/адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,13 КМ, као и накнаду трошкова за састав предметне жалбе од 01.02.2021. године, изјављене такође по пуномоћнику/адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,13 КМ.

С обзиром да је уговорни орган Рјешењем број: 01-258/21 од 26.01.2021. године усвојило жалбу жалиоца од 18.01.2021. године, али је приликом одређивања висине усвојеног износа за накнаду трошкова за састав жалбе примијенило погрешну тарифу и члан 117. ЗЈН и чланове 105. и 108. Закона о управном поступку, те да је овај орган усвојио предметну жалбу жалитеља од 01.02.2021. године, овај орган у складу са чланом 105. став (2) ЗУП-а, примјеном тарифног броја 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у РС (Службени гласник РС број 68/05) усваја захтјев жалиоца

за наканаду трошкова за састав жалбе од 18.01.2021. године по адвокату у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у складу с тарифним бројем 12. АТРС у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17% у износу од 95,63 КМ, што укупно износи 658,12 КМ, као и захтјев жалиоца за накнаду трошкова за састав предметне жалбе од 01.02.2021. године по адвокату у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у складу с тарифним бројем 12. АТРС у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17% у износу од 95,63 КМ што укупно износи 658,12 КМ, те обавезује уговорни орган да жалиоцу исплати трошкове за састав жалби у укупном износу од 1.316,24 КМ.

Овај орган одлучио је о висини трошкова, примјењујући тарифни број 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у РС, који прописује накнаду у непроцјењивим предметима, састав жалбе у управном поступку, 150 бодова увећано за 50% за састав правног лијека и паушал у складу с тарифним бројем 12. АТРС. Ово тијело одлучио је о висини трошкова 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.

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

На основу чињеница утврђених у поступку и проведених доказа, а у складу са чланом 93. став (7), чланом 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број 39/14), овај орган ријешио је жалбу, као у диспозитиву овог Рјешења.

Поука о правном лијеку:

Ово Рјешење је коначно и извршно. Против овог Рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема Рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Јосип Драгић, дипл. правник

Достављено:
- Градпром Србац, заступан по пуномоћнику Миле Антонић, одвјетнику из Бања Луке
- ЈУ „Дјечије обданиште" Живинице
-евиденција
-а/а