BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3262-7/21
Mostar, 09. 12. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi GRADPROM d.o.o. Srbac od 15. 11. 2021. godine zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke, uložena na Tendersku dokumentaciju broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine za predmet nabave: *Nabava radova na uređenju dvorišta, sanaciji ulaza u Gimnaziju (nadstrešnice i predulaza), radovi u učionici i ulaznoj kapiji Gimnazije Marka Marulića Tomislavgrad,* ugovornog tijela Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, na temelju članka 93. stavak (7), 104., 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) na sjednici vijeća I održanoj 09. 12. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **USVAJA SE** žalba GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antonić, odvjetniku iz Banja Luke, uložena na Tendersku dokumentaciju ugovornog tijela Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine.

2. **PONIŠTAVA SE** Tenderska dokumentacije ugovornog tijela Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine zajedno sa Obavijesti o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 objavljena na Portalu javnih nabava dana 12. 11. 2021. godine.

3. **USVAJA SE** zahtjev GRADPROM d.o.o. Srbac za naknadu troškova sastava žalbe izjavljene po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke u iznosu od 658,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan.

4. **OBAVEZUJE SE** ugovorno tijelo Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, da GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupanom po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke isplati troškove postupka koji se sastoje od troškova za sastav žalbe po punomoćniku/odvjetniku u iznosu od 658,12 KM, u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.

5. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela.

O b r a z l o ž e n j e

Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je pokrenulo konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za predmet nabave: *Nabava radova na uređenju dvorišta,*

sanaciji ulaza u Gimaziju (nadstrešnice i predulaza), radovi u učionici i ulaznoj kapiji Gimnazije Marka Marulića Tomislavgrad, za koju je obavijest o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 objavljena na Portalu javnih nabava dana 12. 11. 2021. godine.

GRADPROM d.o.o. Srbac je putem punomoćnika Mile Antonić, odvjetnika iz Banja Luke (u daljem tekstu: **Žalitelj**) dana 15. 11. 2021. godine uložio žalbu ugovornom tijelu na Tendersku dokumentaciju, broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine (u daljnjem tekstu: TD).

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj u žalbi navodi da se u Obavijesti o nabavi kao kriterij za dodjelu ugovora navodi najniža cijena (točka IV.2. TD) dok je točkom IV.5 TD propisano: *Da li se namjerava koristiti e-aukcija naveden je „NE"*. Ističe da TD ne sadrži odgovarajuće informacije o procesu e-aukcije i podkriterije koji će biti predmet e-aukcije.

Kako je u obavještenju o nabavci navedeno da se ne namjerava koristiti e-aukcija te kako tenderska dokumentacija ne sadrži odgovarajuće informacije o procesu e-aukcije i podkriterije koji će biti predmet e-aukcije, odnosno u predmetnom postupku nije predviđeno provođenje e-aukcije ugovorni organ je obavještenje o nabavci i tendersku dokumentaciju pripremio suprotno odredbama člana 10. Pravilnika o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije („Službeni glasnik BiH, broj 66/16).

Stoga predlaže da se žalba usvoji, poništi TD zajedno sa Obavještenjem o nabavci 7345-7-3-1-3-1/21 objavljen na Portalu javnih nabavki dana 12. 11. 2021. godine, naloži ugovornom tijelu da žalitelju nadoknadi troškove sastava žalbe u ukupnom iznosu od 1.053,20 KM, kao i troškove na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 367/21 od 19. 11. 2021. godine navodi da je Školski odbor Gimnazije Marka Marulića, kao ovlašteni organ za poslove postupka javne nabave na sjednici održanoj 19. 11. 2021. godine, rješavajući po žalbi žalitelja, konstatirao da je žalba dopuštena, pravovremena i uložena od ovlaštene osobe, ali je žalbene navode ocijenio kao neutemeljene, te zauzeo slijedeći stav da pri pokušaju slanja tenderske dokumentacije, sustav Javne nabave, pod stavkom e-aukcije, nije omogućio da klikne na istu u više pokušaja, te se nastavilo daljim koracima objave tenderske dokumentacije.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-262-4/21 od 24. 11. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta, konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109.,

BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3262-7/21
Mostar, 09. 12. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi GRADPROM d.o.o. Srbac od 15. 11. 2021. godine zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke, uložena na Tendersku dokumentaciju broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine za predmet nabave: *Nabava radova na uređenju dvorišta, sanaciji ulaza u Gimnaziju (nadstrešnice i predulaza), radovi u učionici i ulaznoj kapiji Gimnazije Marka Marulića Tomislavgrad,* ugovornog tijela Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, na temelju članka 93. stavak (7), 104., 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) na sjednici vijeća I održanoj 09. 12. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **USVAJA SE** žalba GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antonić, odvjetniku iz Banja Luke, uložena na Tendersku dokumentaciju ugovornog tijela Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine.

2. **PONIŠTAVA SE** Tenderska dokumentacije ugovornog tijela Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine zajedno sa Obavijesti o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 objavljena na Portalu javnih nabava dana 12. 11. 2021. godine.

3. **USVAJA SE** zahtjev GRADPROM d.o.o. Srbac za naknadu troškova sastava žalbe izjavljene po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke u iznosu od 658,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan.

4. **OBAVEZUJE SE** ugovorno tijelo Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad, da GRADPROM d.o.o. Srbac, zastupanom po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke isplati troškove postupka koji se sastoje od troškova za sastav žalbe po punomoćniku/odvjetniku u iznosu od 658,12 KM, u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.

5. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela.

O b r a z l o ž e n j e

Gimnazija Marka Marulića Tomislavgrad (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je pokrenulo konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za predmet nabave: *Nabava radova na uređenju dvorišta,*

sanaciji ulaza u Gimaziju (nadstrešnice i predulaza), radovi u učionici i ulaznoj kapiji Gimnazije Marka Marulića Tomislavgrad, za koju je obavijest o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 objavljena na Portalu javnih nabava dana 12. 11. 2021. godine.

GRADPROM d.o.o. Srbac je putem punomoćnika Mile Antonić, odvjetnika iz Banja Luke (u daljem tekstu: **Žalitelj**) dana 15. 11. 2021. godine uložio žalbu ugovornom tijelu na Tendersku dokumentaciju, broj 348/21 od 11. 11. 2021. godine (u daljnjem tekstu: TD).

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj u žalbi navodi da se u Obavijesti o nabavi kao kriterij za dodjelu ugovora navodi najniža cijena (točka IV.2. TD) dok je točkom IV.5 TD propisano: *Da li se namjerava koristiti e-aukcija naveden je „NE"*. Ističe da TD ne sadrži odgovarajuće informacije o procesu e-aukcije i podkriterije koji će biti predmet e-aukcije.

Kako je u obavještenju o nabavci navedeno da se ne namjerava koristiti e-aukcija te kako tenderska dokumentacija ne sadrži odgovarajuće informacije o procesu e-aukcije i podkriterije koji će biti predmet e-aukcije, odnosno u predmetnom postupku nije predviđeno provođenje e-aukcije ugovorni organ je obavještenje o nabavci i tendersku dokumentaciju pripremio suprotno odredbama člana 10. Pravilnika o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije („Službeni glasnik BiH, broj 66/16).

Stoga predlaže da se žalba usvoji, poništi TD zajedno sa Obavještenjem o nabavci 7345-7-3-1-3-1/21 objavljen na Portalu javnih nabavki dana 12. 11. 2021. godine, naloži ugovornom tijelu da žalitelju nadoknadi troškove sastava žalbe u ukupnom iznosu od 1.053,20 KM, kao i troškove na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 367/21 od 19. 11. 2021. godine navodi da je Školski odbor Gimnazije Marka Marulića, kao ovlašteni organ za poslove postupka javne nabave na sjednici održanoj 19. 11. 2021. godine, rješavajući po žalbi žalitelja, konstatirao da je žalba dopuštena, pravovremena i uložena od ovlaštene osobe, ali je žalbene navode ocijenio kao neutemeljene, te zauzeo slijedeći stav da pri pokušaju slanja tenderske dokumentacije, sustav Javne nabave, pod stavkom e-aukcije, nije omogućio da klikne na istu u više pokušaja, te se nastavilo daljim koracima objave tenderske dokumentacije.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-262-4/21 od 24. 11. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta, konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109.,

105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom. izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala. odnosno tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Razmatrajući žalbene navode, nakon izvršenog uvida u Obavijest o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 objavljena na Portalu javnih nabava dana 12. 11. 2021. godine nespornim je zaključeno da je navedeno pod točkom *IV 2. Kriterij za dodjelu ugovora – Najniža cijena*, dok je točkom *IV 5. Da li se namjerava koristiti e-aukcija?* navedeno NE.

Uvidom u TD nespornim je zaključeno da je točkom 8. propisan Kriterij za dodjelu ugovora i cijena u kojoj se navodi da se ugovor dodjeljuje ponuditelju na osnovu kriterija najniža ponuđena cijena tehnički zadovoljavajuće ponude.

Člankom 102. ZJN (Dokazivanje u postupku povodom žalbe) propisano je *(1) Stranke u postupku dužne su iznijeti sve činjenice na kojima temelje svoje zahtjeve ili odluke, postupke, radnje ili nečinjenja, te predložiti dokaze kojima se utvrđuju te činjenice. (2) U postupku pravne zaštite ugovorno tijelo dužno je dokazati postojanje činjenica i okolnosti na osnovi kojih je donijelo odluku o pravima, poduzelo radnje ili propuštanje te provelo postupke, koji su predmetom postupka po žalbi. (3) U postupku pravne zaštite žalitelj je dužan dokazati ili barem učiniti vjerojatnim postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa za podnošenje žalbe, povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebao znati.*

Člankom 1. Pravilnika o uvjetima i načinu i načinu korištenja e-aukcije („Službeni glasnik BiH, broj 66/16; u daljnjem tekstu: Pravilnik) propisano je *Ovim pravilnikom se uređuju uvjeti i način korištenja e-aukcije u postupku dodjele ugovora putem otvorenog i ograničenog postupka, pregovaračkog postupka sa objavom obavijesti o nabavi i konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda, u skladu sa kriterijima za dodjelu ugovora iz članka 64. Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) – u daljnjem tekstu: Zakon.*

Člankom 10. Pravilnika Obveznost provođenja e-aukcije propisano je *(1) Za postupke javne nabave iz članka 1. stavak (1) ovog pravilnika, kod kojih se koristi najniža cijena kao kriterij za dodjelu ugovora, ugovorna tijela su dužna predvidjeti provođenje e-aukcije u sustavu e-Nabave za najmanje: a) 30% postupaka javne nabave u 2017. godini. b) 50% postupaka javne nabave u 2018. godini. c) 80% postupaka javne nabave u 2019. godini. (2) Od 01.01.2020. godine ugovorna tijela su dužna za sve postupke javne nabave iz članka 1. stavak (1) ovog pravilnika, kod kojih se koristi najniža cijena kao kriterij za dodjelu ugovora, predvidjeti provođenje e-aukcije u sustavu e-Nabave.*

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, nespornim je zaključeno da predmetna TD nije sačinjena u skladu sa člankom 1., a u svezi sa člankom 10. Pravilnika, jer nije

predviđena mogućnost provođenja e-aukcije, a kako se u konkretnom predmetu radi o konkurentskom zahtjevu za dostavu ponuda i imajući u vidu činjenicu da je ugovorno tijelo propisalo da je kriterij za dodjelu ugovora najniža cijena (vidljivo iz točke 8 TD i točke IV 2. Obavijesti o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 od 12. 11. 2021. godine), po stavu ovog vijeća TD i navedena Obavijest o nabavi su trebali sadržavati podatak da će se u konkretnom postupku provoditi postupak e-aukcije u sustavu e-Nabave što je obveza svakog ugovornog tijela počevši od 01. 1. 2020. godine u svim postupcima dodjele ugovora putem otvorenog i ograničenog postupka, pregovaračkog postupka sa objavom obavijesti o nabavi i konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda kod kojih se koristi najniža cijena kao kriterij za dodjelu ugovora, kao što je to u predmetnoj javnoj nabavi.

Proizvoljno je pozivanje ugovornog tijela da je prilikom pokušaja slanja tenderske dokumentacije sustav javne nabave nije omogućio da se klikne na stavku vezano za e-aukciju jer za navedenu tvrdnju ugovorno tijelo nije dostavilo niti jedan materijalni dokaz (službeno očitovanje od strane administratora sustava i sl.) kojim bi potkrijepio svoj navod, pa je ovakvo postupanje u suprotnosti sa odredbom članka 102. stavak (2) ZJN.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo tijelo utvrđuje da je žalba osnovana zbog čega poništava TD zajedno sa Obavijesti o nabavi 7345-7-3-1-3-1/21 objavljena na Portalu javnih nabava dana 12. 11. 2021. godine.

Žalitelj žalbom zahtijeva naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova za sastav žalbe po punomoćniku/odvjetniku Mili Antoniću iz Banja Luke u ukupnom iznosu od 1.053,20 KM (sastav žalbe u iznosu od 720,00 KM sukladno tarifnom broju 2 Advokatske tarife Republike Srpske – 240 bodova + 120 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka; paušal 25% u iznosu od 180,00 KM sukladno tarifnom broju 12 Advokatske tarife Republike Srpske; PDV 17% u iznosu od 153,00 KM).

Odlučujući o ovom zahtjevu, ovo tijelo u skladu sa člankom 105. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata RS („Službeni glasnik Republike Srpske“ broj 68/05), usvaja i zahtjev žalitelja za naknadom troškova sastava predmetne žalbe po odvjetniku u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u ukupnom iznosu od 112,50 KM i PDV 17% u iznosu od 95,62 KM, što ukupno iznosi 658,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan. Ovo tijelo odlučio je o visini troškova, primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u Republici Srpskoj, 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. Advokatske tarife Republike Srpske. Ovo tijelo odlučio je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacijskog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, 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.

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) ZJN odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Uputa o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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
Ilija Ignjatić, dipl.iur.

Dostaviti:
- GRADPROM d.o.o. Srbac, putem punomoćnika Mile Antonić, odvjetnik iz Banja Luke, Veselina Masleše b.b., 78000 Banja Luka,
- Gimnazija Marko Marulić Tomislavgrad, Ulica Mijata Tomića 48, 80240 Tomislavgrad,
- Evidencija,
- a/a.