Број: ЈН2-03-07-1-3581-7/21
Мостар: 27.01.2022. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби потенцијалног понуђача Градпром д.о.о. Србац од 17.12.2021. године, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке, изјављеној на Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број: СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године, у поступку јавне набавке – Адаптација простора Завода за јавно здравство Жупаније Посавске, уговорног органа Завод за јавно здравство Жупаније Посавске, 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 27.01.2022. године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Усваја се** жалба и поништава се тачка IV дипозитива Одлуке о поништењу поступка јавне набавке број: СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године.
2. **Усваја се** захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава жалбе од 07.12.2021. 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 17.12.2021. године, изјављеној по пуномоћнику/ адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,12 КМ.
4. **Обвезује се** уговорни орган Завод за јавно здравство Жупаније Посавске, 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. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

О б р а з л о ж е њ е

Уговорни орган Завод за јавно здравство Жупаније Посавске покренуо је поступак јавне набавке - Адаптација простора Завода за јавно здравство Жупаније Посавске, конкурентским захтјевом за достављање понуда, за који је Обавјештење о набавци број: 26990-7-3-1-3-1/21 објавио на порталу јавних набавки дана 06.12.2021.

године. Уговорни орган је поступајући по жалби жалиоца Градпром д.о.о. Србац заступаном по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке од 07.12.2021. године донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број: СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године, на коју 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 23.12.2021. године.
Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 13.01.2022. године.

Жалилац у жалби наводи:
„Уговорни орган дана 06.12.2021. године на Порталу јавних набавки објавио је обавјештење о набавци број: 26990-7-3-1-3-1/21 и тендерску документацију број УВН-21-1-832-1/21. Жалитељ је са Портала јавних набавки преузео предметну тендерску документацију. Незадовољан садржајем ТД жалитељ је на исту изјавио жалбу.
Поступајући по жалби уговорни орган доноси одлуку број: СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године којом је жалба жалитеља усвојена, поништен поступак јабне набавке те је тачком IV олдуке усвојен захтјев жалитеља за накнаду трошкова састава жалбе усваја у укупном износу од 280,80 КМ док је у преосталом дијелу одбијен као неоснован.

Образлажући предметну одлуку у погледу трошкова уговорни орган наводи: „Захтјев жалитеља за накнаду трошкова жалбеног поступка усваја се у износу од 280,80 КМ (240,00 КМ + ПДВ 17% = 280,80). Наиме, приликом одлучивања о захтјеву пуномоћника жалитеља за накнадом трошкова састава жалбе, овај уговорни орган је примјенио чланак 18. ставак 2. тарифе о наградама и накнади трошкова за рад одвјетника у Федерацији Босне и Херцеговине („Службене новине Ф БиХ" број: 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, као и Пресудом Суда Босне и Херцеговине број: С1 3 У 023495 16 У од 16.03.2018 године а потврђеним у Пресуди апелационог управног вијећа Суда БиХ 51 3 У 02349518 Увп. У преосталом дијелу захтјев се одбија као неоснован".

Жалитељ не спори да је 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 жалитель **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 тарфмим 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.
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 Уреда / 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 на Одлуку уговорног органа ЗАВОД ЗА ЈАВНО ЗДРАВСТВО ЖУПАНИЈЕ ПОСАВСКЕ број: СЗП-244-21-906121 којом је усвојена жалба жалитеља на тендерску документацију за набавку радова:“ РАДОВИ НА АДАПТАЦИЈИ ПРОСТОРА ЗАВОДА ЗА ЈАВНО ЗДРАВСТВО ЖУПАНИЈЕ ПОСАВСКЕ”, број: УВН-21-1-832-1/21 објављену на Порталу јавних набавки дана 06.12.2021 године и поништен поступак јавне набавке, од уговорног органа тражи да се, у складу са чланом 110. ЗЈН, поступак јавне набавке обустави, жалба усвоји, одлучи о накнади трошкова састава предметне жалбе, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава жалбе од 07.12.2021. године у износу од 658,13 КМ, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава предметне жалбе у износу од 658,13 КМ, 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 трокошкове са састав жалбе, наложи поврат уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка и донесе:

Рјешење

1) Жалба се усваја.
2) Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава жалбе од 07.12.2021. 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.
3) Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава предметне 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.
4) Обавезује се Уговорни орган ЗАВОД ЗА ЈАВНО ЗДРАВСТВО ЖУПАНИЈЕ

ПОСАВСКЕ 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.
5) Усваја се захтјев за поврат 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 поврат 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.“

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:
„У складу с чланом 100. ст. 5. Закона о јавним набавкама, прослеђујемо вам Жалбу „ГРАДПРОМ" д.о.о. Србац, улица Моме Видовића бб, заступан попуномоћнику Антонић Мили адвокату из Бања Луке улица Веселина Маслеше бб.
Жалба је изјављена на Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број:СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године у предмету јавне набавке радова Адаптација простора Завода за јавно здравство Жупаније Посавске.
Уједно уговорно тијело даје сљедеће изјашњење.
Жалба је правовремена,допуштена и уложена од овлаштене особе.
Жалбу сматрамо неоснованом, те Вам је сукладно чланку 100. под (5) у законски остављеном року прослиједујемо са потпуном документацијом и нашим изјашњењем о наводима жалбе.

ИЗЈАШЊЕЊЕ о наводима жалбе

Поступак јавне набаве- радови на Адаптацији простора Завода за јавно здравство покренут је Одлуком о покретању поступка број: УВН-21-21-832/21 од 09.07. 2021.године. Процијењена вриједност јавне набавке без ПДВ-а је 31.000,00 КМ, а поступак се проводи путем Конкурентског захтјева.

Обавјештење о набавци број: 26990-7-3-1-3-1/21 (са тендерском документацијом) објављено је на порталу јавних набавки дана 06.12.2021.године.

Уговорни орган- Завод за јавно здравство Жупаније Посавске запримио је дана 08.12.2021 године (број протокола уговорног органа 885/21). жалбу на тендерску документацију од стране привредног субјекта „ГРАДПРОМ" д.о.о Србац заступан по пуномоћнику Антонић Мили, адвокату из Бања Луке.

На темељу чланка 100. ставак 3. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине („Службени гласник БиХ“ број 39/14) у односу на жалбу привредног субјекта „ГРАДПРОМ" д.о.о. Србац заступан по пуномоћнику Антонић Мили из Бања Луке улица Веселина Маслеше, изјављену на тендерску документацију у поступку јавне набаве радови, Адаптација пословног простора Завода за јавно здравство Жупаније Посавске, који се проводи путем Конкурентског захтјева број:УВН-21-1-832-1/21, Обавјештења о набавци број: 26990-7-3- 1-3-1/21 од 06.12.2021.године чија је

процијењена вриједност 31.000,00 КМ без ПДВ-а, уговорни орган је донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке којом је усвојило жалбу жалитеља изјављену на тендерску документацију, те ју је поништило као и цјелокупан поступак јавне набавке. Одлука је објављена на порталу јавних набавки.

Истом Одлуком точком IV , усвојен је захтјев жалитеља за накнаду трошкова жалбеног поступка у износу од 280,80 КМ, док је у преосталом дијелу захтјев одбијен као неоснован.

Захтјев жалитеља за накнаду трошкова жалбеног поступка усвојен се у износу од 280,80 КМ (240, 00 КМ + ПДВ 17% = 280,80) Наиме, приликом одлучивања о захтјеву пуномоћника жалитеља за накнадом трошкова састава жалбе, овај уговорни орган је примијенио чланак 18. ставак 2 тарифе о наградама и накнади трошкова за рад одвјетника у Федерацији Босне и Херцеговине („Службене новине Ф БиХ“ број 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., као и Пресудом Суда Босне и Херцеговине број: С1 3 У 023495 16 У од 16.03.2018 године а потврђеним у Пресуди апелационог управног вијећа Суда БиХ С1 3 У 023495 18 Увп.

Незадовољан наведеном Одлуком жалитељ је изјавио жалбу.

Уговорни орган констатира да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлаштене особе.

У жалби жалитељ сматра да је дошло до погрешне примјене материјалног права, те да не спори да је према ставу изреченом у горе наведеној пресуди Суда БиХ заузет став да се у поступцима јавних набавки по жалбама приликом утврђивања трошкова заступања жалиоца од стране адвоката примјењују тарифе које се односе на поступке у непроцијењеним предметима, међутим он сматра да му припада накнада за накнаду трошкова састава жалбе у складу са Адвокатском тарифом Републике Српске, јер је сједиште жалитеља и сједиште пуномоћника у републици Српској.

Уговорни орган овакав став жалитеља сматра **неоснованим ,**

-јер је сједиште уговорног органа у Федерацији Босне и Херцеговине, и да је једино исправно примијенити чланак 18 .ставак 2 Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад одвјетника у Федерацији Босне и Херцеговине („Службене новине 22/04 и 24/04) уз напомену да се и у судским поступцима који се воде пред општинским судом у Орашју, искључиво примјењују одвјетничке тарифе Федерације Босне и Херцеговине

Уговорни орган жели напоменути да се у конкретном случају ради о тзв. професионалном жалитељу, који је све само не заинтересирани понуђач. Никада не користи право да постави питање , тражи измјену ТД, јер да је заинтересиран користио би ту прилику јасну истакнуту и дефинирану у сваком од тендерских документација.

Овај понудитељ злоупорабљује систем јавних набавки, само у овој години УРЖ-а је рјешавао више од 160 његових жалби и донио исто толико рјешења. Иако се бави наводно грађевином, жалбе се упућују у поступцима набавке нових аутомобила, уља и мазива, тонера, ауто дијелова, израде регулационих планова, концертних клавира и слично.

У преко 90% случајева, овај наводни заинтересирани понудитељ не испуњава увјете тендерских документација, нема упослених , и тога је свјестан али зато без обзира на све има за циљ да путем жалби остварује додатни профит, упућујући жалбе на све и свашта.

На темељу свега горе изреченог, од Уреда за разматрање жалби тражи се - да се оваква жалба одбије.“

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-3581-4/21 од 28.12.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

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 побијану Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број: СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године утврдио да је тачком IV дипозитива уговорни орган признао износ од 280,80 КМ на име накнаде трошкова жалбеног поступка, док се у преосталом дијелу 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 жалбе одлучио на основу члана 18. став 2. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у Ф БиХ.

Жалилац је жалбом од 07.12.2021. 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 жалиоцу припада право на накнаду трошкова за жалбу од 07.12.2021. 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 07.12.2021. 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 примијенио Тарифу о наградама и накнади за рад адвоката у Федерацији БиХ, те да је неспорно 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 07.12.2021. 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 17.12.2021. године, изјављене такође по пуномоћнику/адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,13 КМ.

С обзиром да је уговорни орган Одлуком о поништењу поступка јавне набавке број: СЗП-244-21-906/21 од 13.12.2021. године усвојио жалбу жалиоца од 07.12.2021. године, али је приликом одређивања висине усвојеног износа за накнаду трошкова за састав жалбе примијенио погрешну тарифу, те да је овај орган усвојио предметну жалбу жалитеља од 17.12.2021. 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 07.12.2021. 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 17.12.2021. 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 жалиоцуу 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. Овај орган 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 коначан управни акт. 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
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Градпром Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке
- Завод за јавно здравство Жупаније Посавске
- Евиденција
- а/а