BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-365-7/22
Mostar, 24. 2. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi GRADPROM d.o.o. Srbac od 28. 1. 2022. godine zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, odvjetniku iz Banja Luke, uložena na Tendersku dokumentaciju, evidencijski broj nabave: 02-11-126-2/22 za predmet nabave: *Građevinski radovi na izradi pristupa (pješačkog mosta) do prvog sprata sportske dvorane*, ugovornog tijela Općina Teočak, 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 24. 2. 2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
2. **PONIŠTAVA SE** Tenderska dokumentacije ugovornog tijela Općina Teočak, evidencijski broj nabave: 02-11-126-2/22 za predmet nabave: *Građevinski radovi na izradi pristupa (pješačkog mosta) do prvog sprata sportske dvorane* zajedno sa Obavještenjem o nabavci 98-7-3-6-3-1/22 od 25. 1. 2022. 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 Općina Teočak, 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

Općina Teočak (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je pokrenulo konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za predmet nabave: *Građevinski radovi na izradi pristupa (pješačkog mosta) do*

prvog sprata sportske dvorane, za koju je Obavještenje o nabavci 98-7-3-6-3-1/22 objavljeno na Portalu javnih nabava dana 25. 1. 2022. godine.

GRADPROM d.o.o. Srbac je putem punomoćnika Mile Antonić, odvjetnika iz Banja Luke (u daljem tekstu; **Žalitelj**) dana 28. 1. 2022. godine uložio žalbu ugovornom tijelu na Tendersku dokumentaciju, evidencijski broj nabave: 02-11-126-2/22 (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 odredbe točke 3.4.1. i 3.4.2. TD nisu propisane u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavama i podzakonskih akata jer u konkretnom predmetu procijenjena vrijednost nabave iznosi 20.100,00 KM bez PDV-a, a ugovorno tijelo kao uvjet za sudjelovanje zahtijeva da ponuditelji imaju uspješno iskustvo u realizaciji najmanje tri ugovora te dalje zahtjeva da minimalno je da od tražena tri ugovora ima ukupnu vrijednost najmanje 20.100,00 KM bez uračunatog PDV-a, dakle traže se tri ugovora od kojih minimalno jedan treba da ima vrijednost u iznosu procijenjene vrijednosti predmetne nabave. Ističe da je ovakav uvjet u suprotnosti sa odredbom članka 44. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, kao i sa odredbom članka 7. stavak (4) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda jer se radi o uvjetima koji nisu srazmjerni predmetu nabave što predstavlja ograničavanje konkurencije. Stoga predlaže da se žalba usvoji, poništi TD zajedno sa Obavještenjem o nabavci 98-7-3-6-3-1/22 objavljen na Portalu javnih nabavki dana 25. 1. 2022. godine, naloži ugovornom tijelu da žalitelju nadoknadi troškove sastava žalbe u ukupnom iznosu od 658,13 KM, kao i troškove na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 02-11-126-5/22od 7. 2. 2022. godine navodi da je žalba dopuštena, pravovremena i uložena od ovlaštene osobe, ali je žalbene navode ocijenio kao neutemeljene, te ističe da su osporavane odredbe TD u skladu sa odredbom članka 48. stavci (1), (2) i (7), zatim 51. Zakona o javnim nabavama, pri čemu smatra da postavljeni uvjet nema ograničavajući karakter na konkurenciju i da se propisanim uvjetima ne pogoduje točno određenim radovima, niti ponuditeljima, pa predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-365-4/22 od 11. 2. 2022. 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:

Žalba je osnovana.

Nakon izvršenog uvida u predmetnu TD nespornim je utvrđeno sljedeće:

- Točkom 2.2.2. propisano je da procijenjena vrijednost nabave bez PDV-a iznosi 20.100,00 KM.;
- Točkom 3.4.1. a) propisano je u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti regulirane člancima 48. i 51. ZJN, kandidati trebaju ispuniti uvjet za kvalifikaciju da ima uspješno iskustvo u realizaciji najmanje tri ugovora u posljednjih pet godina ili od datuma registracije odnosno početka poslovanja, koji su u vezi s predmetnom nabavom čiji su karakter i kompleksnost adekvatni predmetnoj nabavci.;
- Točkom 3.4.2. a) propisano je da će se ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti izvršiti na osnovu spiska izvršenih ugovora o izvedenim radovima koji su predmet nabave, u posljednjih pet godina ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat registriran, odnosno počeo da radi prije manje od pet godina, koji sadrži minimalno jedan ugovor čija ukupna vrijednost iznosi najmanje 20.100,00 KM bez uračunatog PDV-a.

Člankom 44. stavak (3) ZJN propisano je Minimum kvalifikacijskih uvjeta koje ugovorno tijelo odredi za kandidate/ ponuditelje, kao i dokumenti koji su im potrebni za dokazivanje toga, obvezno trebaju biti razmjerni predmetu javne nabave i sukladni s njim. Postavljeni uvjeti ne smiju biti ograničavajući za konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

Člankom 7. stavak (4) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", br. 90/14 i 20/15; u daljnjem tekstu: Naputak) propisano je *Ako ugovorno tijelo od kandidata/ponuđača kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti traži popis ugovora, smatra se da je uvjet: a) u svezi sa predmetom nabave, odnosno grupom predmeta nabave, ako se traži dokaz o izvršenju istog ili sličnog, odnosno istih ili sličnih ugovora kao što je predmet nabave, odnosno lot, te b) srazmjeran predmetu nabave, odnosno lotu, u slijedećim*

slučajevima: 1) kada se traži dokaz o izvršenju jednog ugovora, ako njegov iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabave, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota; 2) kada se traži dokaz o izvršenju više ugovora, ako njihov zbirni iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabave, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota.

U kontekstu žalbenih navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, nespornim je zaključeno da procijenjena vrijednost nabave iznosi 20.100,00 KM bez PDV-a (točka 2.2.2. TD), a da je ugovorno tijelo tražilo uspješno iskustvo u realizaciji tri ugovora, u proteklih pet godina čiji je karakter i kompleksnost isti ili sličan onima koji se odnose na predmet javne nabavke (točka 3.4.1. a) TD), pri čemu će se ocjena traženog uvjeta izvršiti na temelju spiska izvršenih ugovora koji sadrži minimalno jedan ugovor čija ukupna vrijednost iznosi najmanje 20.100,00 KM bez uračunatog PDV-a (točka 3.4.2. a) TD). Prema tome, žalitelj opravdano ukazuje da postavljeni uvjet iz točke 3.4.1. a), a u svezi sa točkom 3.4.2. a) TD nije u skladu sa procijenjenom vrijednosti nabave. Naime, da bi dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti bio srazmjeran predmetu nabave u slučaju kada se traži više ugovora, zbirni iznos ne smije biti viši od procijenjene vrijednosti nabave. U konkretnom slučaju tražena su tri ugovora pri čemu vrijednost jednog ugovora treba iznositi najmanje 20.100,00 KM bez uračunatog PDV-a što odgovara procijenjenoj vrijednosti predmetne javne nabave, pa bi vrijednost za ostala dva tražena ugovora prelazila procijenjenu vrijednost predmetne javne nabave. Stoga je, po stavu ovog vijeća, propisani uvjet iz točke 3.4.1. a), a u svezi sa točkom 3.4.2. a) TD u suprotnosti sa odredbom članka 44. stavak (3) ZJN, kao i sa odredbom članka 7. stavak (4) točka b) alineja 2 Naputka jer nije srazmjeran predmetu nabave, zbog čega se žalbeni navod utvrđuje kao osnovan.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo tijelo utvrđuje da je žalba osnovana zbog čega poništava TD zajedno sa Obavještenjem o nabavci 98-7-3-6-3-1/22 objavljena na Portalu javnih nabava dana 25. 1. 2022. 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 658,13 KM (sastav žalbe u iznosu od 450,00 KM sukladno tarifnom broju 3 Advokatske tarife Republike Srpske – 150 bodova + 75 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka; paušal 25% u iznosu od 112,50 KM sukladno tarifnom broju 12 Advokatske tarife Republike Srpske; PDV 17% u iznosu od 95,63 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.jur.

Dostaviti:
- GRADPROM d.o.o. Srbac, putem punomoćnika Mile Antonić, odvjetnik iz Banja Luke, Veselina Masleše b.b., 78000 Banja Luka,
- Općina Teočak, Centar b.b., 75414 Teočak,
- Evidencija,
- a/a.