BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

14 -06- 2022

Број: JH2-02-07-1-1356-7/22
Бања Лука, 09.06.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Рубикон д.о.о. Бијељина, бр.- од 16.05.2022.године, заступан по адвокату Милану Миловановићу из Бијељине, изјављене на Тендерску документацију, бр. 367/22 од 03.05.2022.године, уговорног органа, ЈУ ОШ Холандија Слатина, у поступку јавне набавке, „огријевног дрвета за 2022 годину за централну школу у Слатини“, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа , одржаној дана 09.06.2022.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Рубикон д.о.о. Бијељина бр.- од 16.05.2022.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, ЈУ ОШ Холандија Слатина, број. 367/22 од 03.05.2022. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Тендерска документација бр. 367/22 од 03.05.2022.године уговорног органа, у дијелу који се односи на тачку 7.2 подтачка 6, предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ .
4. Усваја се захтјев жалиоца, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Републике Српске“ бр. 68/05) у износу од 525,00 КМ, док се преостали дио захтјева одбија као неоснован.
5. Налаже се уговорном органу, да жалиоцу, накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Р.Српске бр.68/05) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, ЈУ ОШ Холандија Слатина (удаљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки : под бројем 1372-7-1-1-3-1/22 од 05.05.2022.г.у отвореном поступку јавних набавки „огријевног дрвета за 2022 годину за централну школу у Слатини “, према тендерској документацији, расписан на основу Одлуке о покретању поступка јавне набавке .

Након горе проведене процедуре, оспореног акта, незадовољан истим, жалилц улаже жалбу из следећих разлога:

У жалби жалиоца се истиче:

Анализирајући предметну тендерску документацију, утврдили смо сљедеће повреде Закона о јавним набавкама БиХ:

Увидом у обавјештење на порталу број 1372-7-1-1-3-1/22 и предметну тендерску документацију број 367/22 од 03.05.2022. године коју је објавио уговорни орган, ЈУ Основна школа „Холандија“ Слатина, погрешно је примјењено материјално право - те је уговорни орган у Условима за учешће и потребни докази тачка 7,2 подтаека 6 прописао достављање Рјешења из. судског регистра или извод из судског регистра, а наведеном формулацијом поступио је супротно одредбама члана 3. Закона о јавним набав кама БиХ.

Наиме, наведеном формулацијом, уговорни орган је нетранспарентно и дискриминишуће поступио према самосталним предузетницима. регистрованим у складу са Законом о занатско-предузетничкој дјелатности РС. те исте онемогућио да учествују у предметном поступку.

Физичка лица која обављају предузетничку дјелатност уписују се у регистар предузетника код надлежног органа јединице локалне самоуправе за послове привреде те сходно наведеном не могу учествовати у предметном поступку.

Наведеном формулацијом, а захтјевајући “Рјешење из судског регистра" уговорни орган је незаконито ограничио конкуренцију те на тај начин погрешно примјенио материјално право.

Молимо уговорни орган да из тог разлога у захтјеву за доказима способности обављања професионалне дјелатности дода и формулацију:

..Рјешење из Судског регистра или документ који је еквивалентан изводу из судског регистра односно посебна изјава или потврда надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, све према важећим прописима земље сједишта понуђача/земље у којој је регистрован понуђач."

У складу са наведеним у жалби, позивамо се и на став Канцеларије за разматрање жалби, односно рјешен је наведен Канцеларије број ЈН2-03-07-1-1-2152-8/20 од 05.11.2020. године у којем је усвојена жалба потенцијалног понуђача који је указао на незаконито поступање и дискриминаторни поступак уговорног органа по истом основу као и у овој жалби.

Све наведено је посебно значајно јер ову врсту посла обично обављају самостални предузетници, а који се не уписују у судски регистра већ у регистра предузетника код надлежног општинског органа.

Из горе наведених разлога улажемо жалбу на предметну тендерску документацију, те тражимо од уговорног органа да се, у складу Законом о јавним набавкама, жалбу усвоји у цјелости као основану и својим рјешењем исправи тендерску документацију. Уколико Уговорни орган не поступи на предложени начин, предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби, усвоји ову жалбу у цјелости као основану, те да донесе одлуку којом ће предмет вратити Уговорном органу на поновно поступање, са јасним упутама како да поступи, а у сваком случају да жалиоцу накнади трошкове жалбеног поступка, који се састоје од таксе на жалбу и трошкова за састав жалбе од стране квалификованог пуномоћника, а према приложеном трошковнику, као и друге евентуалне трошкове који настану у даљем току поступка.

Трошковник:

1. За састав жалбе износ од ----------450,00 КМ
2. Паушална награда у износу од ----------112,50 КМ
3. Порез на промет услуга у висини од 10%----------56,25 КМ

Напомена: нисам ПДВ обвезник.

Укупно----------618,75 КМ;

4. трошкове поступка који се односе на таксу на ову жалбу, као и друге евентуалне трошкове који настану у даљем току поступка.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 404/2022 од 17.05.2022. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-1356/22 од 19.05.2022.године.

У Изјашњењу се истиче :

Уговорни орган, поступајући по члану 100, став (5) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник Босне и Херцеговине", број 39/14), утврдио је да је Жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица, али није основана, те се одлучује на њено прослијеђивање Канцеларији за рјешавање жалби, достављајући при томе пјелокупну тендерску документацију.

Наиме, ЈУ ОШ „Холандија" Слатина, као уговорни орган у поступку јавне набавке, покренула је процедуру јавне набавке огрјевног дрвета за 2022. годину за Централну школу у Слатини, Подручно одјељење у Бошковићима и Подручно одјељење у Друговићима путем Портала јавних набавки Босне и Херцеговине дана 05. 05. 2022. године на којем је уз Обавјештење постављена и Тендерска документација са Анексима за доставу понуде.

Жалба жалиоца у предметном поступку односи се на тачку 7.2. подтачка 6 на наводно „нетранспарентно и дискриминишуће поступање према самосталним предузетницима, регистрованим у складу са Законом о занатско-предузетничкој дјелатности РС, те онемогућавање истих да учествују у предметном поступку."

Како је жалилац у предметном поступку „Рубикон" Бијељина друштво са ограниченом одговорпошћу, то у складу са чланом 97. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник Босне и Херцеговине", број 39/14) који говори о активној легитимацији приликом подношења жалбе, а каже: „Жалбу може поднијети сваки привредни субјекат који има или је имао интерес за додјелу уговора о јавној набавци и који учини вјероватним да је била или је могла да буде у конкретном поступку јавне набавке проузрокована штета због поступања уговорног органа, а које се у жалби наводи као повреда овог закона и подзаконских аката од стране уговорног органа у поступку јавне набавке", уговорни орган сматра да жалилац у предметном поступку нема правног интереса да поднесе жалбу, јер је регистрован као друштво са ограниченом одговорношћу, а не као самостални предузетник, чију заштиту захтијева.

Сматрамо да је уговорни орган у горе наведеном члану није повриједио одредбе Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, те да је с тим у вези предметна жалба жалиоца неоснована.

Уговорни орган ће у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине Жалбу доставити Канцеларији за разматрање жалби Босне и Херцеговине, као и сву потребну документацију у поступку јавне набавке огрјевног дрвета за 2022. годину за Централну школу у Слатини, Подручно одјељење у Бошковићима и Подручно одјељење у Друговићима.

Уговорни орган је већ донио Одлуку о привременом обустављању процедуре јавне набавке огрјевног дрвета за 2022. годину за Централну школу у Слатини, Подручно одјељење у Бошковићима и Подручно одјељење у Друговићима број 398/2022 од дана 16. 05. 2022. године због претходно изјављене жалбе једног од потенцијалних понуђача, док не добије одговор Канцеларије за разматрање жалби Босне и Херцеговине. Одлука о привременом обустављању процедуре јавне набавке је објављена на Порталу Јавних набавки Босне и Херцеговине. тако да су потенцијални понуђачи благовремено обавијештени да је поступак јавне набавке привремено обустављен.

Што се тиче трошкова припремања и достављања Жалбе, уговорни орган не прихвата захтјев адвоката Милана Миловановића, јер сматра да није ни било основа за покретања поступка путем жалбе.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су

испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, у вођењу процедуралног дијела поступка набавке, су дјелимично тачни.

Према жалбеном наводу како описује жалилац: „Увидом у обавјештење на порталу број 1372-7-1-1-3-1/22 и предметну тендерску документацију број 367/22 од 03.05.2022. године коју је објавио уговорни орган, ЈУ Основна школа „Холандија" Слатина, погрешно је примјењено материјално право - те је уговорни орган у Условима за учешће и потребни докази тачка 7,2 подтачка 6 прописао достављање Рјешења из. судског регистра или извод из судског регистра, а наведеном формулацијом поступио је супротно одредбама члана 3. Закона о јавним набав кама БиХ.

Наиме, наведеном формулацијом, уговорни орган је нетранспарентно и дискриминишуће поступио према самосталним предузетницима: регистрованим у складу са Законом о занатско-предузетничкој дјелатности РС. те исте онемогућио да учествују у предметном поступку.

Физичка лица која обављају предузетничку дјелатност уписују се у регистар предузетника код надлежног органа јединице локалне самоуправе за послове привреде те сходно наведеном не могу учествовати у предметном поступку", овај орган је извршио увид у оспорени докуменат и установио да исти има формално-правно недостатака, те да овако постављеном формулацијом у тачки 7.2 подтачка 6 може доћи до елиминаторног карактера а који није у складу са законским одредбама, односно оваквом формулацијом била би дискриминисана физичка лица у односу на правна лица као привредне субјекте.

Тумачење уговорног органа у свом изјашњењу да жалилац има статус правног лица, те да овако постављен услов не погађа његова права и интерес, у суштини прихвата грешку и пропуст при сачињавању ТД-а.

Дакле, жалилац је преузимањем ТД-е са сајта јавних набавки активно се легитимисао, те право на жалбу и указивање одређених пропуста може поставити без обзира како је регистрован као привредни субјект а овај орган има надлежност да рјешава по жалбеним наводима и службеној дужности.

Како је жалба основана, уговорни орган ће у поновљеном поступку, придржавати се сугестија и мишљења овога органа, отклонити недостатке, те у складу са законским одредбама, поступак довести до краја.

Накнада трошкова за правно заступање је умањена од траженог захтјева јер је иста погрешно обрачуната у смислу тарифног броја 3. по којем истом припада 150 бодова, те

увећење за 50% односно 75 бодова и увећање од 25% према тарифи бр.12. што износи 37,5 бодова, односно укупно 262,5 бода а што у новчаном износу значи 525,00 КМ.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Повраћај уплаћених средстава у износу од 500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратa накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

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
Драган Билић, дипл.правник

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција