BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3282-8/22
Mostar, 22. 12. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi Ana Vrbanec SP Piano Land Trebinje od 22. 11. 2022. godine, zastupana po punomoćniku Ognjen Lojović, odvjetniku iz Trebinja, uloženoj na Odluku o poništenju postupka, broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine u postupku javne nabave roba: *Nabava muzičkih instrumenata*, ugovornog tijela Javna ustanova Osnovna muzička škola Tuzla, na temelju članka 93. stavak (7), 104. stavak (1) i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br.: 39/14 i 59/22) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16) na sjednici adhoc Vijeća IVb održanoj 22. 12. 2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se Odluka ugovornog tijela Javna ustanova Osnovna muzička škola Tuzla o poništenju postupka, broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine u postupku javne nabave roba: *Nabava muzičkih instrumenata*.

3. Predmet se vraća ugovornom tijelu Javna ustanova Osnovna muzička škola Tuzla na ponovni postupak u fazu odlučivanja po žalbi žalitelja od 27. 10. 2022. godine.

4. Usvaja se zahtjev Ana Vrbanec SP Piano Land Trebinje od 22. 11. 2022. godine za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku/odvjetniku Ognjen Lojović, u ukupnom iznosu od 562,50 KM.

5. Nalaže se ugovornom tijelu Javna ustanova Osnovna muzička škola Tuzla da odvjetniku Ognjen Lojović iz Trebinja, punomoćniku Ana Vrbanec SP Piano Land Trebinje, isplati iznos iz točke 4. ovog Rješenja u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

6. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Javna ustanova Osnovna muzička škola Tuzla (dalje u tekstu: **Ugovorno tijelo**) je nakon provedenog konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda u postupku javne nabave roba: *Nabava muzičkih instrumenata* donijela Odluku o poništenju postupka, broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine.

Ana Vrbanec SP Piano Land Trebinje, zastupana po Ognjen Gojović, odvjetniku iz Trebinja (dalje u tekstu: **Žalitelj**) je uložila žalbu dana 22. 11. 2022. godine na naprijed navedenu tendersku dokumentaciju.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14 i 59/22; dalje u tekstu: **ZJN**) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj žalbu ističe sljedeće činjenice u ovom predmetu:

Prvo, nabavka muzičkih instrumenata objavljena je na Portalu javnih nabavki dana 18. 10. 2022. godine, broj obavještenja o nabavci: 5440-7-3-3-3/22, u procijenjenoj vrijednosti nabavke iznosa od 45.000,00 KM.

Drugo, istog dana, podnosilac ove žalbe - ANA VRBANEC SP PIANO LAND TREBINJE, kao potencijalni ponuđač preuzela je tendersku dokumentaciju. U obavještenju o nabavci je definiran rok za prijem ponuda zaključno sa danom 29. 10. 2022. godine.

Treće, potencijalni ponuđač ANA VRBANEC SP PIANO LAND TREBINJE je izjavila žalbu na tendersku dokumentaciju dana 27.10.2022. godine.

Četvrto, Ugovorni organ je donio Zaključak broj: 03-589/22 od 03. 11. 2022. godine, kojim zaključkom je odbacio njenu žalbu kao neblagovremenu.

Peto, podnosilac žalbe je angažovala punomoćnika Ognjena Lojovića, advokata iz Trebinja, koji je u njeno ime dana 08. 11. 2022. godine izjavio žalbu na gore navedeni zaključak.

I šesto, nakon toga Ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka za nabavku muzičkih instrumenata broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine.

Međutim, u pobijanoj Odluci broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine, Ugovorni organ uopće ne navodi žalbu, koja je izjavljena dana 08. 11. 2022. godine i nakon koje i na osnovu koje je i donio pobijanu Odluku. Također, potpuno je ostalo nejasno da li je Zaključak broj: 03-589/22 od 03. 11. 2022. godine stavljen van snage ili nije, s obzirom da u Odluci to nije navedeno. U suštini, Ugovorni organ je donio odluku kakvu je i trebao da donese po izjavljenoj žalbi od 27. 10.

2022. godine, ali umjesto toga je prvo donio navedeni Zaključak i na koji je izjavljena žalba, a tek nakon toga ovakvu Odluku. Međutim, Ugovorni organ se ponašao kao da nije bilo ni Zaključka, ni žalbe na Zaključak, a što je moralo da bude navedeno u predmetnoj Odluci. Pored navedenog, Ugovorni organ uopće nije odlučivao i o izjavljenim troškovima postupka, na ime sastava žalbe u iznosu od ukupno 1.125,00 KM, koji su sačinjeni prema Tarifi o nagradama i naknadi troškova za rad advokata (Sl. glasnik Republike Srpske br. 68/05).

Stoga predlaže da se žalba usvoji i naloži Ugovornom organu da donese Odluku u skladu sa zakonom i da se podnosiocu žalbe naknade troškovi postupka po osnovu obje izjavljene žalbe. Uz žalbu prilaže Odluku Ugovornog organa broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine i Žalbu uloženu dana 08. 11. 2022. godine. Troškovnik u skladu sa Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad advokata (SI. glasnik Republike Srpske br. 68/05):

1. Sastav žalbe od 08.11.2022. godine sa uvećanjem i naknadom 1.125,00 KM
2. Sastav žalbe od 22.11.2022. godine 600,00 KM

- uvećanje 50% (izjavljivanje pravnog lijeka) - 300,00 KM
- paušalna nagrada 25% 225,00 KM

UKUPNO: 2.250,00 KM

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 03-630/22 od 24. 11. 2022. navodi žalba je blagovremena, dopuštena i uložena od ovlaštena osobe, ali je neosnovana, te ističe kako je objavilo Konkurentski zahtjev za nabavku muzičkih instrumenata - harmonika i klavir, objavljen na portalu javnih nabavki kao što je navedeno u obavještenju o nabavci pod brojem: 5440-7-1-3-3-3/22 dana 18.10.2022.godine. Dokaz: Tenderska dokumentacije za nabavku muzičkih instrumenata i Obavještenje o nabavci broj: 5440-7-1-3-3-3/22 dana 18. 10. 2022.godine (kopije).

Preuzimalac konkurentskog zahtjeva Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje je dana 24. 10. 2022. godine putem portala javnih nabavki postavilo pitanje ugovornom organu JU Osnovnoj muzičkoj školi Tuzla u vezi kriterija za dodjelu ugovora, na koje je ugovorni organ i dalo odgovor. Dokaz: Izvještaj sa portala javnih nabavki o pitanjima i odgovorima u vezi sa tenderskom dokumentacijom od 24.10.2022.godine. Konkurentskim zahtjevom je definiran rok za dostavu ponuda, a to je 29. 10. 2022.godine do 10,00 sati. Po naprijed navedenom konkurentskom zahtjevu JU Osnovna muzička škola Tuzla je zaprimila samo jednu ponudu Promet Tehno Bihać. Ponuda nije razmatrana jer je ugovorni organ dana 31. 10. 2022. godine putem pošte zaprimio Žalbu Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje. Žalba je Zaključkom odbačena kao neblagovremena i ista je dostavljena podnosiocu žalbe. Dokaz: Žalba Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje od 31.10.2022.godine i Zaključak broj: 03-589/22 od 03.11.2022.godine.

Kako je u konkurentskom zahtjevu napravljena tehnička greška u dijelu dimenzije instrumenta, te su izostavljene klavirske klupice, metronomi kao i potrošni materijali za instrumente (žice..), ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka nabavke muzičkih instrumenata na osnovu člana 69. stav 3. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", 39/14 i 59/22). Dokaz: Odluka o poništenju postupka za nabavku muzičkih instrumenata broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine.

Bitno je istaći da podnosilac Žalbe Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje nije ponuđač u postupku, nego ometač postupka. Naime, Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje je i prije objave postupka htjela uticati na ugovorni organ, na način da je na e-mail škole poslala spreman konkurentski zahtjev za nabavku muzičkih instrumenata za objavu. S obzirom da JU Osnovna muzička škola Tuzla radi po zakonu i samo po zakonu, nije raspisala konkurentski zahtjev kako je Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje dostavila, nego isključivo kako je zakonom o javnim nabavkama definisano. Smatra da svi ponuđači koji ispunjavaju uslove imaju pravo da se jave, odnosno dostave svoje ponude po konkurentskom zahtjevu, i da je ugovorni organ u postupku javne nabavke dužan da postupa transparentno, a prema ponuđačima jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju u skladu sa općim principima odnosno članom 3. Zakona o javnim nabavkama. Primjenom općih principa, ugovorni organ je odbio ovu vrstu pritiska i objavio Konkurentski zahtjev u skladu sa zakonom. Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje Ugovorni organ je i prije ove nabavke imao nabavke muzičkih instrumenata objavljene na portalu javnih nabavki i nikad nije imao niti jednu žalbu, regularno smo okončavali postupke nabavke bez primjedbi, žalbi. Takođe ističemo da se Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje nikad nije javio JU Osnovnoj muzičkoj školi sa ponudom.

Dakle, Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje se žalio i na Zaključak i Odluku o poništenju postupka, odnosno i dalje vrši pritisak na ugovorni organ i dostavlja žalbe ne navodeći koja je povreda zakona učinjena. Žalbe vam dostavljamo u prilogu. Preko punomoćnika advokata Ognjena Lojovića traži da se udovolji njihovim zahtjevima, te da se naknade i troškovi advokata.

Žalbe Ane Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje su neosnovane, nedopuštene, svi navodi su paušalni, nije navedena povreda zakona i podzakonskih akata.

Ističe i prigovor aktivne legitimacije. Ponavlja žalilac nije dostavio svoju ponudu, a žali se na tendersku dokumentaciju.

Iskreno se nadamo da ćete uvidjeti neosnovanost, neopravdanost žalbe i donijeti odluku po žalbi u skladu sa članom 111. stav 2. tačka b) i c).

U skladu s člankom 94. stavak (3) ZJN Žalitelj je aktom ovog tijela broj JN2-03-07-1-3282-4/22 od 30. 11. 2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se kako je žalitelj dostavio dogovor kojim u cijelosti osporava izjašnjenje ugovornog tijela, pa predlaže kao u žalbi.

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) 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 žalbe žalitelja, izjašnjenja ugovornog tijela, tenderske dokumentacije, izvještaja sa portala javnih nabavki o pitanjima i odgovorima u vezi sa tenderskom dokumentacijom od 24. 10. 2022.godine, Žalbe Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje od 31. 10. 2022.godine, Zaključka broj: 03-589/22 od 03. 11. 2022. godine, odluke o poništenju postupka za nabavku muzičkih instrumenata broj: 04-603/22 od10. 11. 2022. godine, Žalbe na zaključak Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje od 08. 11. 2022.godine i Žalbe na odluku Ana Vrbanec sp PIANO LAND Trebinje od 22. 11. 2022.godine, 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.

Iz stanja spisa proizlazi kako je ugovorno tijelo donijelo Odluku o poništenju postupka za nabavu muzičkih instrumenata, broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine gdje se kao razlog poništenja u obrazloženju odluke navodi kako je žalitelj uputio ugovornom tijelu žalbu na tendersku dokumentaiciju, broj: 5440-7-1-3-3-3/22 od 17. 10. 2022. godine, zbog čega je primjenom odredbi članka 69. stavak (3) ZJN poništen predmetni postupak javne nabave.

S tim u vezi, ovo tijelo ističe kako je odredbom članka 100. ZJN propisan *Postupak ugovornog tijela povodom žalbe* na način: (1) Ugovorno tijelo dužno je u roku od pet dana od zaprimanja žalbe utvrditi pravovremenost, dopuštenost i je li žalba uložena od ovlaštene osobe. (2) Ako ugovorno tijelo utvrdi da je žalba nepravovremena, nedopuštena ili uložena od neovlaštene osobe, odbacit će je zaključkom. Protiv ovoga zaključka žalitelj ima mogućnost podnijeti žalbu URŽ-u, i to u roku od 10 dana od dana zaprimanja zaključka. (3) Ako je žalba pravovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ugovorno tijelo, razmatrajući žalbu, može utvrditi da je ona djelomično ili u cijelosti osnovana i svojim rješenjem ispraviti radnju, poduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti izvan snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabave, te o tome obavijestiti sudionike u postupku javne nabave na način određen ovim Zakonom u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe. (4) Protiv rješenja ugovornog tijela iz stavka (3) ovoga članka može se uložiti žalba URŽ-u, putem ugovornog tijela, u roku od pet dana od dana zaprimanja rješenja. (5) Ako ugovorno tijelo postupajući povodom žalbe utvrdi da je žalba pravovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana, dužan je u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe proslijediti je URŽ-u, sa svojim izjašnjenjem o navodima žalbe, kao i potpunom dokumentacijom vezanom uz postupak protiv kojeg je uložena žalba.

Imajući u vidu navedeno, ukoliko je ugovorno tijelo smatralo osnovanom žalbu žalitelja od 27. 10. 2022. godine na tendersku dokumentaciju, a što proizlazi iz osporavane Odluke, tada je trebalo postupiti u skladu sa člankom 100. stavak (3) ZJN na način da izvrši izmjenu tenderske dokumentacije i isti sačini u skladu sa odredbama ZJN i podzakonskih akata. Stoga je ugovorno tijelo pogrešno primijenilo materijalno pravo, što ima za posljedicu nezakonitost osporavane

odluke. Osim toga, proizvoljno je i u suprotnosti sa stanjem u spisu izjašenjenje ugovornog tijela po kojem poništava predmetni postupak javne nabave jer je *„u konkurentskom zahtjevu napravljena tehnička greška u dijelu dimenzije instrumenta, te su izostavljene klavirske klupice, metronomi kao i potrošni materijali za instrumente (žice..), ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka nabavke muzičkih instrumenata na osnovu člana 69. stav 3. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", 39/14 i 59/22)"* s obzirom da se u obrazloženju osporavane odluke ne navode naprijed navedeni razlozi za poništenje nego se navodi žalba žalitelja od 27. 10. 2022. godine uložena na predmetnu tendersku dokumentaciju.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo tijelo utvrđuje kako je žalba osnovana zbog čega poništava Odluku ugovornog tijela o poništenju postupka, broj: 04-603/22 od 10. 11. 2022. godine u predmetnom postupku javne nabave i predmet vraća ugovornom tijelu, kao prvostupanjskom tijelu, na ponovni postupak.

U ponovnom postupku, postupajući po Rješenju ovog tijela u smislu odredbe članka 111. stavak (13) ZJN, ugovorno tijelo će u skladu sa člankom 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16; dalje u tekstu: **ZUP**) postupiti u skladu sa stavovima ovog tijela i odlučiti o žalbi žalitelja od 27. 10. 2022. godine uloženoj na tendersku dokumentaciju.

Žalitelj je u žalbi postavio zahtjev za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku/odvjetniku u iznosu od 2.250,00 KM i to: sastav žalbe od 08. 11. 2022. godine sa uvećanjem i naknadnom u iznosu od 1.125,00 KM, sastav žalbe od 22. 11. 2022. godine 600,00 KM, uvećanje 50% (izjavljivanje pravnog lijeka) 300,00 KM, paušalna nagrada 25% 225,00 KM.

Kako je žalba usvojena kao osnovana, ovo tijelo u skladu sa člankom 105. stavak (2) ZUP-a, primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS (Službeni glasnik RS broj 68/05) usvaja zahtjev žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe po odvjetniku u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, što ukupno iznosi 562,50 KM, te obavezuje ugovorno tijelo da žalitelju isplati troškove za sastav žalbi u ukupnom iznosu od 562,50 KM. Ovo tijelo odlučilo je o visini troškova, primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS, 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. ATRS. Ovo tijelo odlučilo 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 apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp. Ovo tijelo ističe kako nije odlučivalo o zahtjevu za naknadu troškova sastava žalbe od 08. 11. 2022. godine s obzirom da ista nije niti bila predmet postupka pravne zaštite pred ovim tijelom, kao drugostupanjskim tijelom.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, primjenom odredbi članka 104. stavak (1) i članka 111. stavak (1) točka d) ZJN, te članka 230. stavak (2) ZUP-a ovo tijelo je riješilo žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

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, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavama.

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
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:

- Ana Vrbanec SP Piano Land Trebinje, putem punomoćnika/odvjetnika Ognjen Lojović, Stari grad broj 3, 89101 Trebinje,
- Javna ustanova Osnovna muzička škola Tuzla, Mirze Delibašića 14, 75000Tuzla,
- Evidencija,
- a/a.