



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

Број: ЈН2-02-07-1-529-6/24

Бања Лука, 27.3.2024. године

Канцеларија за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука рјешавајући по жалби потенцијалног понуђача: „Рубикон“ д.о.о. Бијељина, путем пуномоћника Милана Миловановића адвоката из Бијељине, број 04/24 од 16.2.2024. године, изјављеној на Тендерску документацију, број RD-U-KZ-01-24-ZV од 15.2.2024. године, уговорног органа ЈП „Регионална депонија“ д.о.о. Зворник у поступку јавне набавке услуге мониторинга квалитета ваздуха на локацији пословне јединице „Депонија Црни врх“ општина Осмаци, који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда, на основу штана 111. ст. (1) тачка б) и ст. (10) Закона о јавни набавкама („Службени гласник БиХ”, бр. 39/14 и 59/22), на сједници Вијећа одржаној дана 27.3.2024. године донијела је:

ЗАКЉУЧАК

1. Жалба се одбацује због недостатка активне легитимације.
2. Одбија се захтјев за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка.
3. Одбија се захтјев за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику.

Образложење

Дана 15.2.2024. године уговорни орган ЈП „Регионална депонија“ д.о.о. Зворник (у даљем тексту: уговорни орган) објавио је обавјештење о набавци, број 10794-7-2-4-3-4/24 у поступку јавне набавке услуге мониторинга квалитета ваздуха на локацији пословне јединице „Депонија Црни врх“ општина Осмаци, који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда.

Незадовољан текстом тендерске документације, потенцијални понуђач „Рубикон“ д.о.о. Бијељина (у даљем тексту: жалилац) путем пуномоћника Милана Миловановића, адвоката из Бијељине, изјављује жалбу, број 04/24 од 16.2.2024. године, коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама заједно са Изајашњењем на жалбу прослиједило Канцеларији за разматрање жалби, Филијала

1002-10-59

Бањалука. Предметна жалба је код овог органа запримљена дана 21.2.2024. године. Накнада за покретање жалбеног поступка је уплаћена дана 26.2.2024. године.

Жалилац своју жалбу заснива на тврдњи да су нацрти изјава из члана 45. и 52. Закона о јавним набавкама сачињени супротно одредбама закона. Жалилац предлаже да се жалба усвоји, те да овај орган донесе одлуку којом ће предмет вратити Уговорном органу на поновно поступање, са јасним упутама како да поступи, и да се жалиоцу надокнаде трошкови 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.

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је приступио испитивању формалних претпоставки за рјешавање по жалби, укључујући и провјеру активне легитимације жалиоца, у смислу постојања правног интереса за изјављивање жалбе, све у складу са чланом 97. Закона о јавним набавкама, како процесне претпоставке за изјављивање жалбе морају постојати на страни жалиоца у вријеме изјављивања жалбе.

Чланом 97. Закона о јавним набавкама прописано је да *жалбу може поднијети сваки привредни субјект који има или је имао интерес за додјелу уговора о јавној набавци и који учини вјероватним да је била или му је могла да буде у конкретном поступку јавне набавке проузрокована штета због незаконитог поступања уговорног органа, а које се у жалби наводи као повреда овог закона и пољаконских аката од стране уговорног органа у поступку јавне набавке.*

Наиме, појам привредног субјекта који се у поступцима јавне набавке интерпретира као *правно или физичко лице или група таквих лица, који на тржишту нуде робу, услуге и/или радове, а регистровани су за обављање предметне дјелатности, те могу учествовати у поступку јавне набавке као понуђач који је доставио понуду...*(члан 2. став (1) тачка ц) Закона) упућује на привредног субјекта као учесника у поступку, што укључује низ претпоставки који се преплићу и произилазе једне из других, у смислу дефинисања цјеловитости наведеног појма. Такође, према члану 94. став (1) Закона, за привредни субјект се веже постојање правног интереса и то у предметном поступку јавне набавке, док према члану 102. став (3) Закона, у поступку правне заштите, жалилац је дужан доказати или барем учинити вјеројатним постојање чињеница и разлога који се тичу правног интереса на подношење жалбе.

Узимајући у обзир напријед цитиране законске одредбе, у конкретном случају околности које су од значаја за предметно питање јесу:

- да се при процјени изнесених околности може једино прихватити разматрање и процјена евентуално настале угрожености положаја и интереса у конкретном, одређеном поступку набавке, те
- да наведено укључује дјелатност својствену предмету набавке, као једну од претпоставки за учествовање у поступку јавне набавке;

- да преузимајући тендерску документацију, будући учесник поступка има очиту стварну намјеру припреме и достављања понуде на конкретан поступак јавне набавке за који је заинтересован.

Само када жалилац успије доказати да је спријечен различитим објективним активностима (изван његове воље и активности) било посредно, било непосредно, путем постављених дискриминаторских услова или од стране поступања односно пропуштања поступања од стране уговорног органа, другог учесника или заинтересираних страна, у том, доказивом случају не може се цијенити другачије него да право на заштиту његових права и угрожености положаја за приступање поступку, има не само онај привредни субјект учесник у поступку, који је формални учесник, него и онај који има легитиман интерес, дјелатност која је одговарајућа предмету набавке, али и неспорну, стварну намјеру учествовања у поступку која је била спријечена изван његове субјективне намјере и воље да и постане учесник поступка достављањем понуде за конкретни поступак.

Дакле, за правилно тумачење појма правног интереса, заинтересованог привредног субјекта за добијање конкретног посла, јесте постојање дјелатности-која се веже за предмет набавке, с обзиром да је дјелатност једна од претпоставки добијања посла (члан 46. Закона о јавним набавкама којим је дефинирано право уговорног органа да захтјева од понуђача да докаже своју регистрацију и тачка 3.4. предметне тендерске документације (конкурентског захтјева) којим је захтијеван овај доказ професионалне способности)), те да жалилац има неспоран и очит стварни интерес, дакле да је заинтересован и да добије посао (финансијски интерес) за који се пријављује за надметање, достављањем понуде или да је при томе очитим неправилним поступањем или пропуштањем уговорног органа или садржајем постављених дискриминаторских услова спријечен да наступи у конкретном поступку јавне набаве, као учесник поступка на један од начина прописан чланом 2. став (1) тачка ц) Закона.

У конкретном поступку, овај орган је прије свега увидом у регистрацију понуђача у Актуелном прегледу података из регистра пословних субјеката, доступном на web страници <http://bizreg.esrpska.com/Home/PretragaPoslovnogSubjekta> утврдио да жалилац није регистрован за предметну дјелатност, јер не посједује шифру дјелатности 71.20 „Техничко испитивање и анализа”.

Како је тачком 3.4. тендерске документације захтјеван доказ професионалне способности, јасно произилази да у предметном поступку не могу учествовати понуђачи који нису регистровани за дјелатност која је предмет набаве, из чега даље произлази да не могу имати интерес за предметни поступак, као и за додјелу уговора у предметној набавци.

Овај орган полазећи од одредбе цитираног члана 97. Закона, није оцијенио да је жалилац остварио потребне претпоставке одлучивања по предметним жалбеним наводима, јер се ради о провредном субјекту који нема интерес за додјелу уговора у предметној јавној набавци, јер за исту није ни регистрован, па о предметном наводу жалиоца није мериторно ни одлучивао.

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка б), а у вези са чланом 97. Закона о јавним набавкама.

Везано за захтјев жалиоца за поврат накнаде за покретање жалбеног поступка, овај орган истиче да је одредбом члана 108. став (6) Закона о јавним набавкама прописано да се накнада уплаћује у корист буџета институција Босне и Херцеговине и међународних обавеза Босне и Херцеговине и она је неповратна у случају неосноване жалбе, а ставом (7) истог члана прописано је да у случају основане жалбе, а и у случају неуредне жалбе за коју се накнадно утврди да је уплата извршена изван остављеног рока, КРЖ у року од седам дана од дана доношења одлуке поводом жалбе доноси посебно рјешење о поврату накнаде за покретање жалбеног поступка, која се мора провести у року од 30 дана од дана запримања рјешења о поврату накнаде за покретање жалбеног поступка у складу са Инструкцијом о начину уплате, контроле и поврата такси прописаних овим чланом.

Имајући у виду да је ЗЈН прописано да КРЖ доноси посебно рјешење о поврату накнаде у случају основане жалбе и у случају неуредне жалбе за коју се накнадно утврди да је уплата извршена изван остављеног рока, а да ЗЈН не прописује поврат накнаде у случају одбацивања жалбе због тога је изјављена од стране лица које нема активну легитимацију, овај орган констатује да не постоји законски основ за доношење посебног рјешења о поврату накнаде у случају одбацивања жалбе због тога што је изјављена од лица које нема активну легитимацију.

Везано за захтјев жалиоца за поврат накнаду трошкова за састав жалбе од стране квалификованог пуномоћника, овај орган истиче да је одредбом члана 119. став (6) Закона о јавним набавкама прописано да у случају одустајања од жалбе, одбијања или одбацивања жалбе, жалилац нема право на накнаду трошкова жалбеног поступка. Имајући у виду да је предметна жалба одбачена због тога што је изјављена од лица које нема активну легитимацију, овај орган констатује да не постоји законски основ за накнаду трошкова жалбеног поступка.

Упутство о правном лијеку: Овај закључак је коначан управни акт. Против овог закључка може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема истог. Такса на тужбу износи 100,00 KM.



Доставити:

1. Жалилац
2. Уговорни орган
3. Евиденцији
4. а/а