



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
УРЕД ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНИА АНД ХЕРЗЕГОВИНА
ПРОЦУРЕМЕНТ РЕВИЕУ БОДУ

Број: ЛН2-01-07.1-3133-6/19
Сарајево, 21.01.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, рјешавајући по жалби понуђача „ОСИГУРАЊЕ АУРА“ а.д. Бања Лука, од 06.12.2019. године заступан по Драгану Станишићу, адвокату из Бања Луке, изјављена против Тендерске документације „Вршење услуга обавезног осигурања моторних возила Управе за индиректно опорезивање " број: 01-16-12-1960-1/19 Уговорног органа Управе за индиректно опорезивање БиХ, на основу члана 111. став (1) тачка д) и ставова (10) и (11) Закона о јавним набавкама („Сл.гласник БиХ“, број: 39/14) , те чл.193. ст.(1) и (2) и 230. Закона о управном поступку („Сл.гласник БиХ“, број: 29/02,12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), Канцеларија за разматрање жалби на сједници вијећа одржаној дана 14.01.2020.године и 21.01.2020. године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја и поништава се поступак у цјелости:

1. Тендерске документација „Вршење услуга обавезног осигурања моторних возила Управе за индиректно опорезивање " број: 01-16-12-1960-1/19 Уговорног органа Управе за индиректно опорезивање БиХ, те Обавјештење о набавци број : 743-1-2-121-3-108/19.
2. Усваја сед захтјев понуђача „ОСИГУРАЊЕ АУРА“ а.д. Бања Лука, од 06.12.2019. године заступан по Драгану Станишићу, адвокату из Бања Луке за поврат упчлаћених средстава на име покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ, који ће се извршити на основу посебног рјешења овог органа.
3. Усваја сед захтјев понуђача „ОСИГУРАЊЕ АУРА“ а.д. Бања Лука, од 06.12.2019. године заступан по Драгану Станишићу, адвокату из Бања Луке за накнаду адвокатских трошкова у износу од 525,50 КМ за састав жалбе, и исте је уговорни орган дужан надокнадити жалиоцу у року од 15 дана од дана извршности овог рјешења, док се у преосталом дијелу износа од 1.370,60 КМ захтјев одбија.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Управе за индиректно опорезивање БиХ (у даљем тексту: Уговорни орган), објавио је Обавјештење о набавци под бројем: 743-1-2-121-3-108/19 дана 27.11.2019. године, са поступком набавке „Вршење услуга обавезног осигурања моторних возила Управе за индиректно опорезивање“.

Незадовољан садржајем тендерског документа понуђач „ОСИГУРАЊЕ АУРА“ а.д. Бања Лука, заступан по Драгану Станишићу, адвокату из Бања Луке (у даљем тексту: Жалилац) је на исту, изјавио жалбу од 06.12.2019. године, која је путем уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљене код истог дана 18.12.2019. године.

У жалби се наводи:

- Жалиоц наводи да је увидом у Тендерску документацију утврдио да иста није састављена у складу са одредбама Закона о јавним набавкама, те с тим у вези цитира тачку 8.4.1. Тендерске документације и члан 4. нацрта оквирних споразума, који се односе на рок и услове плаћање за услуге које су предмет набавке. Жалилац сматра да наведене одредбе Тендерске документације нису у складу са императивним прописима у области осигурања од аутоодговорности на територији Републике Српске и Федерације БиХ, указујући при том на одредбе члана 7. Одлуке о заједничкој тарифи премија и цјеновнику за осигурање од одговорности за моторна возила у Републици Српској и члан 3 Закона о осигурању од одговорности за мотомат возила и остале одредбе о обавезном осигурању од одговорности. Жалилац истиче да је Уговорни орган био обавезан у Тендерској документацији предвидјети плаћање у складу са предње наведеним одредбама Одлуке и Закона, односно одмах. Надаље, указује да је Агенција за осигурање Републике Српске објавила Смјернице за поступање друштава за осигурање која послују на тржишту осигурања Републике Српске приликом закључивања уговора о осигурању од одговорности за мотомат возила у којима се наводи да су сва давања различитих посредних и непосредних погодности осигураницима приликом закључивања уговора о осигурању од одговорности за моторна возила забрањена и подложна санкцији и такође указује да је Агенција за надзор осигурања Федерације Босне и Херцеговине издала Мјере за осигурање законитог вођења послова у области обавезног осигурања од аутомобилске одговорности у којима забрањује провођење сваке врсте незаконитог поступања које садрже елементе недопуштених давања осигураницима обавезног осигурања од аутомобилске одговорности међу којима је и наплата премије осигурања на начин који је у супротности са пословном праксом осигурања и утврђеним правилима.
- У складу са наведеним жалилац предлаже да Уговорни орган усвоји жалбу и измјени Тендерску документацију на начин који ће омогућити активну конкуренцију свим учесницима на тржишту и усвоји захтјев пуномоћника подносиоца жалбе који се односи на трошкове састава жалбе у износу од 1.869,10 КМ или да жалбу у законском року проследи Канцеларији за разматрање жалбе, са приједлогом да КРЖ усвоји жалбу, обавезе Уговорни орган да измјени Тендерску документацију у дијелу у којем је у супротности са ЗЈН и императивним прописима из области осигурања, те да се изврши поврат накнаде за вођење жалбеног поступка.

Поступајући у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, уговорни орган је у прилогу акта број: 01-16-12-1960-4/19 од 16.12.2019. године, доставио је спис првостепеног поступка овом органу заједно са Изјашњењем, а који је код овог органа запримљени дана 18.12.2019. године.

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 смислу 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

Увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да Уговорни орган није правилно провео поступак предметне набавке, те да није правилно и потпуно утврдио чињенично стање, те да је починио повреду при сачињавању и изради тендерске документације у предметном поступку набавке.

Поводом жалбеног навода у коме се наводи да у да ожалбена тендерска документација није припремљена у складу са Законом о јавној набавци који се односе на рок и услове плаћање за услуге које су предмет набавке и сматра да наведене одредбе Тендерске документације нису у складу са императивним прописима у области осигурања од аутоодговорности на територији

Републике Српске и Федерације БиХ, указујући при том на одредбе члана 7. Одлуке о заједничкој тарифи премија и цјеновнику за осигурање од одговорности за моторна возила у Републици Српској и члан 3 Закона о осигурању од одговорности за моторна возила и остале одредбе о обавезном осигурању од одговорности, па истиче да је Уговори орган био обавезан у Тендерској документацији предвидјети плаћање у складу са предње наведеним одредбама Одлуке и Закона, односно одмах а не 60 дана од дана испостављања фактуре како је дефинисано оквирним споразумом у предметној тендерској документацији, овај орган је утврдио да је основан.

У Изјашњењу на жалбу број: 01-16-12-1960-4/19 од 16.12.2019. године, уговорни орган, по предметном питању, између осталог наводи:

„Законом о јавним набавкама („Службени гласник БиХ”, број: 39/14) уређује се систем јавних набавки у Босни и Херцеговини, утврђују се правила за поступке јавних набавки, и то на начин да се дефинирају права, дужности, одговорности и правна заштита учесника у поступку јавне набавке, те надлежности Агенције за јавне набавке Босне и Херцеговине (у даљем тексту: Агенција) и Канцеларије за разматрање жалби Босне и Херцеговине (у даљем тексту КРЖ). Управа за индиректно опорезивање је сходно одредбама наведеног Закона донијела Одлуку број: 01-16-12-1929/19 којом је одобрено провођење отвореног поступка прикупљања понуда за вршење услуга обавезног осигурања моторних возила Управе за индиректно опорезивање.

Сходно наведеној Одлуци, те одредбама Закона о јавним набавкама и Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ”, број: 90/14 и 20/15), сачињена је Тендерска документација за вршење услуга обавезног осигурања моторних возила Управе за индиректно опорезивање број: 01-16-12-1960-1/19 од 25.11.2019. године, у којој су дате потпуне информације о предмету јавне набавке, условима уговора и поступку додјеле уговора, а које су понуђачима довољне за припрему понуда на стварној конкурентској основи.

Наиме, одредбом члана 53. став (4) Закона о јавним набавкама прописано је да се Тендерска документација припрема сходно моделима стандардне тендерске документације, које прописује Агенција.

Надаље, одредбом члана 3. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда прописан је садржај тендерске документације. Тако је одредбом става (2) наведеног члана Упутства прописано да се тендерска документација састоји од осталих података, између осталог, података о року, начину и условима плаћања изабраном понуђачу.

С тим у вези, Уговорни орган је у тачки 8.4.6. Тендерске документације предвидио да ће се плаћање вршити у року од 60 дана рачунајући од дана испостављања фактуре, а према редосљеду плаћања обавеза УИО код Министарства финансија и трезора БиХ.

Предње наведено је у складу са одредбом члана 29. став (6) Закона о финансирању институција БиХ („Службени гласник БиХ”, број: 61/04, 49/09, 42/12, 87/12 и 32/13), којом је, између осталог, прописано да ће Министарство финансија и трезора захтјев за плаћање обрадити, након што се кроз аутоматизирани систем за управљање финансијским информацијама изврши верификација расположивости средстава и постојања овлаштења у складу с буџетом, а најкасније десет радних дана након његовог пријема.

Осим тога, рокови плаћања новчаних обавеза одређени су ентитетским законима. Тако је одредбом члана 4. Закона о роковима измирења новчаних обавеза у пословним трансакцијама („Службени гласник РС”, број 31/18), између осталог, прописано да се уговором између привредних субјеката, као и привредних субјеката и субјеката јавног права, не може уговорити рок плаћања новчане обавезе дужи од 60 дана, док је одредбом члана 12. Закона о финансијском пословању („Службене новине Федерације”, број: 48/16), између осталог, прописано да се уговором између подузетника и субјеката јавног права у којем је субјекат јавног права дужник новчане обавезе може уговорити рок извршења новчане обавезе до 60 дана.

Имајући у виду предње наведено, неспорно произилази да је Уговорни орган, у тачки 8.4.6. Тендерске документације, рок и начин плаћања предметних услуга дефинисао у складу са важећим прописима, односно у складу са одредбама Закона о јавним набавкама и императивним прописима из области финансијског пословања, па се наводи жалбе којим се оспорава наведена тачка Тендерске документације показују апсолутно неоснованим.

С тим у вези, неоснованим се показују и наводи жалбе којим се истиче да је Уговорни орган у тендерској документацији био обавезан да предвиди рок плаћања одмах. Ово из разлога што су Закон о финансирању институција БиХ, Закон о роковима измирења новчаних обавеза у пословним трансакцијама и Закон о финансијском пословању лех специјалис прописи у погледу одређивања рокова и начина плаћања новчаних обавеза Уговорног органа.

Није спорно да се према одредбама Закона о осигурању од одговорности за моторна возила и остале одредбе и обавезном осигурању од одговорности и Одлуци о заједничкој тарифи премија и цјеновнику за осигурање од одговорности за моторна возила у Републици Српској плаћање премије осигурања за ауто одговорност врши при регистрацији возила, међутим Уговорни орган, уважавајући императивне прописе из области финансијског пословања, плаћање предметних услуга може извршити једино по испостављању фактура иза извршене услуге, а не одмах како то жалилац захтјева.

Без утицаја на другачије рјешавање у овом поступку је и позивање жалиоца на Смјернице за поступање друштава за осигурање која послују на тржишту осигурања Републике Српске приликом закључивања уговора о осигурању од одговорности за мотом возила и Мјере за осигурање законитог вођења послова у области обавезног осигурања од аутомобилске одговорности, обзиром да се ради о правним актима који се необавезујући за уговорне органе. Надаље, Уговорни орган је у Тендерској документацији односно нацртима оквирних споразума понуђачима дао информације о основним елементима и условима уговора, који су у складу са Законом о јавним набавкама и Законом о облигационим односима, па се неоснованим показују наводи жалбе којим се оспорава члан 4. оквирних споразума“.

Чаном 3. (Садржај тендерске документације) Упуста за припрему модела стандардне тендерске документације је дефинисано шта тендерска документација треба да садржи па је тако у тачки е) под 10) наведеног члана дефинисано да треба да садржи : рок, начин и услови плаћања изабраном понуђачу.

Увидом у предметну тендерску документацију утврђено је да је тачком 8.4.6. исте дефинисано :

Плаћање ће се вршити на следећи начин: у року од 60 дана рачунајући од дана испостављања фактуре, а према редосљеду плаћања обавеза УИО код Министарства финансија и трезора БиХ.

Превасходно је потребно нагласити да се став уговорног органа изнесен у смислу да наведена одредба чл. 3 Закона о осигурању од одговорности за моторна возила и остале одредбе о обавезном осигурању од одговорности не обавезују уговорни орган, те предност даје другим прописима, оцјењује недовољно јасним и поткријељеним , а при томе и субјективним, узевши да је уговорни орган пропустио субјективно виђење примјене наведеног чл. 3 Закона о осигурању и подзаконских аката, засновати званичним мишљењем, званичног министарства надлежног за предлагање и примјену предметног закона. Тиме би се тврдња уговорног органа, о примјени предметних одредба у јавним набавкама на објективан начин потврдила или оповргнула, а што је битна предрадна у смислу процјене истинитости , а тиме и објективне прихватљивости исте.

Надаље, у свези са наведеним остаје даље нејасним зашто се уговорни орган опредјелио за предложени садржај „одгођеног плаћања“, а нити при томе, уговорни орган, заснива разлоге, сврху и смисао таквог опредјељења с обзиром да приликом јавне набавке морају већ бити одобрена финансијска средства. Уговорни орган има право постављати садржај докумената поступка, али их треба на јасан начин ближе одредити и образложити, засновати њихову одрживост, правилно подвести под одредбе законског и пратећег подзаконског акта и навести процјену утицаја на несметану примјену начела поступка, што је у конкретном случају очито пропуштено.

Стога имајући у виду све предње изнесено неопходно би било да уговорни орган у цјелини сагледа прописе везане за конкретни предмет набавке уз прибављање званичних мишљења и ставова, те упредбом са осталим релевантним прописима на објективан начин

дефинише спорно питање у конкретном предмету набавке како би се у потпуности испоштовала начела поступка

У жалби понуђача ОСИГУРАЊЕ АУРА а.д. Бања Лука од 06.12.2019. године, постављен је захтјев за надокнаду трошкова жалбеног поступка, који се састоји од трошкова састава, жалбе у износу од 1.869,10 КМ.

Имајући у виду висину постављеног захтјева за трошкове поступка, овај орган је у складу са одредбама Тарифног броја 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Службени гласник Републике Српске“ број: 68/05), у конкретном случају приступио одлучивању о трошковима овог поступка, сматрајући да у конкретном случају треба примјенити тарифе у поступцима у непроцјењивим стварима. Жалитељу припада накнада трошкова поступка за подношење жалбе у управном поступку у непроцјењивом предмету, то јест у износу од 450,00 КМ у складу са чланом 3. Тарифе и Пресудом Суда Босне и Херцеговине број: С1 3 У 023495 16 У од 16.03.2018.године и ПДВ 17% у износу од 70,50 КМ, укупно 525,50 КМ. У преосталом дијелу захтјев за накнаду трошкова поступка се одбија као неоснован.

У складу са наведеним, те у складу са чланом 105. став 2. Закона о управном поступку којим је прописано: „Када 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. Ако је у таквом случају која од странака дјелимично успјела са својим захтјевом, она је дужна надокнадити противној странци трошкове сразмјерно дијелу свог захтјева с којим није успјела. Странка, која је обијешћу проузроковала противној странци трошкове у поступку, дужна је тој странци те трошкове надокнадити“ одлучено је као у диспозитиву овог рјешења.

Обзиром да је жалба основана, поврат уплаћених средстава на име накнаде жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршит ће се посебним актом, по коначности овог Рјешења, а у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле, поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број: 86/14).

На основу свега напријед наведеног, примјеном одредби члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и члана 230. став (2) Закона о управном поступку одлучено као у диспозитиву Рјешења.

Упутство 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.

Достављено:

- понуђача „ОСИГУРАЊЕ АУРА“ а.д. Бања Лука,
- заступан по Драгану Станишићу адвокату из Бања Луке
- Управе за индиректно опорезивање БиХ
- а/а и евиденција

ПРЕДСЈЕДНИЦА ВИЈЕЋА
Салиховић С.
Санела Салиховић