



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

Broj: JN2-02-07-1-152-8/20
Banja Luka, 30.01.2020.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 2562 od 10.01.2020.godine ponuđača „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad zastupan Branislavom Cvijanovićem, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka na Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“ ugovornog organa Načelnik općine, Trg kralja Petra I Karađorđevića 1, 70260 Mrkonjić Grad, na osnovu člana 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća III održanoj 30.01.2020.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Odbija se**, kao neosnovana žalba broj: 2562 od 10.01.2020.godine ponuđača „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad zastupan Branislavom Cvijanovićem, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka na Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“ ugovornog organa Načelnik općine, Trg kralja Petra I Karađorđevića 1, 70260 Mrkonjić Grad.
2. **Odbija se**, kao neosnovan, zahtjev ponuđača „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.
3. **Odbija se** kao neosnovan zahtjev ponuđača „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u visini od 658,13 KM.

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad (u daljem tekstu Žalilac), zastupan Branislavom Cvijanovićem, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka podnio je žalbu broj: 2562 od 10.01.2020.godine na Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“, objavljeno na Portalu javnih nabavki broj: 261-7-1-80-3-32/19 od 19.11.2019.godine od strane Načelnika općine, Trg kralja Petra I Karađorđevića 1, 70260 Mrkonjić Grad, (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:

- da je Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine Ugovornog organa u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“ nezakonit.

Žalilac u žalbi ističe da u cjelosti pobijam ožalbeni Zaključak. Pobijanim Zaključkom Načelnik opštine Mrkonjić Grad odbacio je žalbu žalitelja „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad iz razloga što punomoć izdata advokatu - punomoćniku koji je žalbu izjavio nije potpisana od strane zakonskog zastupnika, odnosno od lica koje je navedeno u izvodu iz sudskog registra priloženog uz prijavu u postupku javne nabavke. Ugovorni organ je u obrazloženju pobijanog Zaključka naveo da je vlastodavac naveden u punomoći, Branka Ćosić, lice koje nije upisano u sudski registar. Takvo postupanje ugovornog organa suprotno je odredbi iz člana 52. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH („Sl. glasnik BiH“, br. 29/2002, 12/2004, 88/2007, 93/2009, 41/2013 i 53/2016), a u vezi sa odredbom člana 60. stav 1. istog zakona, koji se na osnovu člana 117. Zakona o javnim nabavkama BiH („Sl. glasnik BiH“, br. 39/2014) shodno primjenjuje na sva pitanja koja nisu regulisana Zakonom o javnim nabavkama. Naime, ukoliko je smatrao da postoji određeni nedostatak u priloženoj punomoći, postupajući organ uprave - ugovorni organ - bio je dužan da se obrati ponuđaču putem punomoćnika te da ga u skladu sa članom 52. stav 2. ZUP BiH pozove da ispravi eventualne nedostatke u punomoći i da mu za isto ostavi primjeren rok, shodno odredbi iz člana 60. stav 1. ZUP-a. Navedene zakonske odredbe glase:

„Član 52

(1) Ako je punomoć data u formi privatne isprave, pa se posumnja u njenu istinitost, može se narediti da se podnese ovjerena punomoć.

(2) Pravilnost punomoći ispituje se po službenoj dužnosti, a nedostaci pismene punomoći uklanjaju se shodno odredbi člana 60. ovog zakona, pri čemu službeno lice, koje vodi postupak, može dopustiti punomoćniku sa neurednom punomoći da izvrši hitne radnje u postupku.“

„Član 60

(1) Ako podnesak sadrži koji formalni nedostatak koji sprečava postupanje po podnesku, ili je podnesak nerazumljiv ili nepotpun, ne može se samo zbog toga odbaciti. Organ koji je primio takav podnesak dužan je da učini one radnje koje će obezbijediti da se nedostaci otklone i odrediće podnosiocu rok u kome je dužan da to učini. Ovo se može saopštiti podnosiocu pismeno, faksom ili telefonom, a i usmeno, ako se podnosilac zatekne kod organa koji ovo saopštava. O učinjenom saopštenju organ će sastaviti službenu zabilješku u spis. (...)“

Suprotno tome, ugovorni organ je žalbu odbacio pobijanim Zaključkom, čime je načinio povredu odredbi upravnog postupka. Osim toga, odredba člana 52. stav 2. ZUP BiH jasna je u dijelu u kojem dopušta punomoćniku sa neurednom punomoći da preduzme hitne radnje u postupku. Nema sumnje da je izjavljivanje žalbe u okviru roka hitna radnja, te da ugovorni organ nije imao zakonski osnov da postupi na navedeni način i odbaci žalbu jer je izjavljena od neovlaštenog lica. U prilog ovim tvrdnjama dostavljam Rješenje o registraciji Okružnog privrednog suda u Banjoj Luci br. 057-0-Reg-19-002717 od 27.12.2019. godine kojim se upisuje promjena direktora privrednog društva MG Petrol d.o.o. Mrkonjić Grad. Navedena registarska promjena učinjena je na osnovu Odluke o razrješenju direktora društva, odnosno Odluke o imenovanju direktora društva, obje donesene 09.12.2019.godine. Evidentno je da je novi zakonski zastupnik ponuđača Branka Ćosić izdala punomoć u okviru svojih ovlaštenja, iako je sama činjenica upisa novog zakonskog zastupnika izvršena kasnije u odnosu na datum donošenja pobijanog Zaključka, jasno je da je izjavljivanje žalbe vezane izuzetno kratim rokom hitna radnja koja je morala biti preduzeta kako bi se zaštitili pravni interesi ponuđača kao vlastodavca. Ukoliko je smatrao da priložena punomoć sadrži nedostatke, ugovorni organ je bio u zakonskoj obavezi prethodno pozvati žalioca da takav nedostatak otkloni. Imajući u vidu činjenicu da je promjena zastupnika po zakonu upisana u sudskom registru, to je dostavljena punomoć punovažna. I pod fikcijom da podnesena punomoć nije valjana, ugovorni organ je mogao uzeti da ista ne postoji, s obzirom da punomoćje nije dato od strane lica upisanog u registar privrednih društava. U takvoj situaciji, organ je trebalo da postupi saglasno odredbi člana 309. stav 2. Zakona o parničnom postupku RS, a koja se primjenjuje saglasno članu 53.

stav 3. ZUP BiH u pogledu svih pitanja koja nisu regulisana ZUP-om. Dakle, ugovorni organ je trebalo da pozove punomoćnika da u određenom roku dostavi punomoć koju nije priložio prilikom preduzimanja prve radnje u postupku ili da pribavi odobrenje stranke za izvršene radnje u upravnom postupku. Navedena odredba ZPP-a glasi:

„Član 309

Punomoćnik je dužan da pri prvoj radnji u postupku podnese punomoćje.

Sud može dozvoliti da radnje u postupku za stranku privremeno izvrši lice koje nije podnijelo punomoćje, ali će istovremeno narediti tom licu da naknadno u određenom roku podnese punomoćje ili odobrenje stranke za izvršenje parničnih radnji.“

S obzirom na prednje, žalilac predlaže ugovornom organu da žalbu usvoji, ukine pobijani Zaključak i predmet vrati prvostepenom organu na ponovno odlučivanje ili pak da usvoji žalbu i postupi u skladu sa svojim ovlaštenjima. Žalilac takođe zahtijeva, na osnovu člana 108. Zakona o upravnom postupku, da drugostepeni organ naloži ugovornom organu da žaliocu nadoknadi troškove postupka koji iznose 658,13 KM, kao i administrativnu taksu u iznosu koji odredi drugostepeni organ. Žalilac zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka na osnovu člana 108. stav 7. Zakona o javnim nabavkama, u iznosu koji odredi drugostepeni organ.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

U Izjašnjenju broj: 07-404-89/19 od 16.01.2020.godine Ugovorni organ ističe da na osnovu člana 110. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), a u vezi Žalbe učesnika u postupku javne nabavke "Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave" ponuđača "MG Petrol" doo Mrkonjić Grad, Cara Lazara 114., koja je zaprimljena na protokol ugovornog organa dana 13.01.2020.godine dostavlja izjašnjenje na navode žalbe kao i kompletnu dokumentaciju za postupak protiv kojeg je izjavljena žalba. Po zaprimanju žalbe ugovorni organ je u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama BiH odgodio nastavak postupka javne nabavke do donošenja Odluke Kancelarije za razmatranje žalbi. Ugovorni organ je utvrdio da je žalba izjavljena od strane neovlaštenog lica. Zakonski osnov za izjašnjenje sadrži se u članu 100. stav (2) Zakona o javnim nabavkama, a razlog se ogleda u slijedećem: žalba izjavljena od strane neovlaštenog lica. Ugovorni organ navodi da je postupak pokrenut na osnovu Odluke o pokretanju postupka javne nabavke broj: 07-404-89/19, od 18.11.2019.godine. Javna nabavka je sprovedena konkurentskim postupkom. Komisija za javnu nabavku imenovana Rješenjem Načelnika opštine broj: 07-404-89/19, od 29.11.2019.godine je na vrijeme zaprimila blagovremeno pristigle ponude u izvršila otvaranje istih. Nakon otvaranja pristiglih ponuda obavijestila ponuđače da su ponude na vrijeme otvorene. Na zatvorenom sastanku dana 04.12.2019.godine prilikom pregleda i analize ponuda Komisija za javne nabavke je ponudu ponuđača "MG Petrol" d.o.o. Mrkonjić Grad odbacila zbog nepravilno popunjenog Obrasca za ponudu i donijela Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača. Na strani 4. ponude ponuđača "MG Petrol" doo Mrkonjić Grad-Obrazac za ponudu- pod rednim brojem 3 navedena je cijena ponube bez PDV-a koja iznosi 25.220,00 KM. Na istoj strani navedena je cijena za ugovor koja iznosi takođe 25.220,00KM. Komisija je takvu ponubu odbacila iz razloga što je taj obrazac za ponudu nepravilno popunjen. U cijenu za ugovor treba ča bude uključen iznos PDV-a, što u ovom slučaju nije navedeno. Na osnovu gore navedenog Komisija za javne nabavke je donijela odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača i predložila ugovornom organu da se zaključi ugovor sa ponuđačem "NMS PROMET" Mrkonjić Grad. Na tu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača žalbu je uložilo preduzeće "MG Petrol" doo, Mrkonjać Grad.

Uz ponudu ponuđača "MG Petrol" doo Mrkonjić Grad priložen je Izvod iz sudskog registra broj: 057-O-Reg-Z-19-004184 od 21.10.2019.godine gdje je lice ovlašteno za zastupanje subjekta Milan Đukanović-ulica Svetog Caee 32. Mrkonjić Grad sa LK:08GHC0398 bez ograničenja. U Punomoći "Advokatu Cvijanović" iz Banja Luke vlastodavac u ime preduzeća "MG Petrol" doo Mrkonjić Grad je navedeno lice Branka Ćosić, a ne ovlašteno lice iz priloženog izvoda iz sudskog registra.

Tačno je da je član 52. stav 2 Zakona o upravnom postupku propisano da se (citiramo) "pravilnost punomoći ispituje se po službenoj dužnosti, a nedostaci pismene punomoći uklanjaju se shodno odredbi iz člana 60. ovog Zakona, pri čemu službena osoba, koja vodi postupak, može dopustiti punomoćniku s neurednom punomoći da izvrši hitne radnje u postupku".

Članom 117. Zakona o javnim nabavkama propisano je, (citiramo): "Na postupak pred Kancelarijom za razmatranje žalbi koji nije uređen odredbama ovog zakona primijeniće se odredbe Zakona o upravnom postupku".

U konkretnom slučaju nije u pitanju pravilnost punomoći već se radi o tome da žalba nije izjavljena od ovlašćenog lica, jer je punomoć od 23.12.2019.godine data od strane ovlaštenog lica za zastupanje u predstavljanje (direktora "MG Petrol-a") koju dužnost prema priloženom Izvodu u vrijeme podnošenja žalbe sačinjene 23.10.2019.godine, a zaprimljene 24.12.2019. godine obavljao gospodin Milan Ćukapović, a ne Branka Ćosić za koju je tek po podnošenju ove žalbe dostavljeno Rješenje o registraciji Okružnog privrednog suda Banja Luka broj: 057-O-Reg-19-002717 od 27.12.2019.godine. Kako je punomoć za ulaganje žalbe data od strane Branke Ćosić koja u vrijeme podnošenja žalbe nije bila registrovana u sudu kao lice ovlašteno za zastupanje smatramo da je ista žalba nodnesena još uvijek od strane neovlaštenoe lica, jer gospođa Branka Ćosić je u sudu registrovana kao ovlašćeno lice tek 27.12.2019.godine, a o tome ugovorni organ je upoznat tek kada je podnesena žalba na Zaključak broj: 07-404-89/19, od 25.12.2019.godine kojim se odbacuje žalba na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, jer je izjavljena od strane neovlašćepog lica.

Članom 100. stav 2. Zakona o javnim nabavkama (kao lexspecialis), propisano je da (citiramo) "Ako ugovorni organ utvrdi da je žalba izjavljena od neovlašćenog lica odbaciće je zaključkom ". Kako je ovo pitanje uređeno Zakonom o javnim nabavkama, primijenjuje se Zakon o javnim nabavkama kao lex specialise Zakon o upravnom postupku bi se primjenjivao na pitanja koja nisu uređena Zakonom o javnim nabavkama (supsidijarna primjena), kako je to propisano članom 117. Zakona o javnim nabavkama.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je neosnovana.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi broj: 2562 od 10.01.2020.godine ponuđača „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad zastupan Branislavom Cvijanovićem, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka na Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“

ugovornog organa Načelnik općine, Trg kralja Petra I Karađorđevića 1, 70260 Mrkonjić Grad navode u Izjašnjenju broj: 07-404-89/19 od 16.01.2020.godine Ugovornog organa na žalbu te izvršio uvid i analizu svih dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi u spisu.

Nije osnovan žalbeni navod da je Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine Ugovornog organa u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“ nezakonit.

Žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 2562 od 23.10.2019.godine uložio je „MG Petrol“ d.o.o. Mrkonjić Grad zastupan Branislavom Cvijanovićem, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka.

U Punomoći advokatu Branislavu Cvijanoviću, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka, kao vlastodavac u ime preduzeća "MG Petrol" doo Mrkonjić Grad navedeno je lice Branka Ćosić.

Neposrednim uvidom u ponudu ovaj organ je utvrdio da je na strani 9. ponude ponuđača "MG Petrol " doo Mrkonjić Grad priložen Izvod iz sudskog registra broj: 057-O-Reg-Z-19-004184 od 21.10.2019.godine gdje je lice ovlašteno za zastupanje subjekta Milan Đukanović- ulica Svetog Save 32. Mrkonjić Grad sa LK: 08GHC0398 bez ograničenja.

U konkretnom slučaju Zaključak broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“ Ugovornog organa nije zasnovan na nepotpunoj punomoći ili nepravilno struktuiranoj punomoći, a na što ukazuje Žalilac u žalbi, već je Zaključak zasnovan na, van svake sumnje utvrđenoj činjenici, da žalba nije izjavljena od ovlaštenog lica, jer je punomoć od 23.12.2019.godine data od strane neovlaštenog lica za zastupanje i predstavljanje. Prema priloženom Izvodu u vrijeme podnošenja žalbe sačinjene 23.10.2019.godine, a zaprimljene 24.12.2019.godine poziciju direktora privrednog subjekta obavljao je Milan Đukanović, a ne Branka Ćosić za koju je tek po podnošenju ove žalbe dostavljeno Rješenje o registraciji Okružnog privrednog suda Banja Luka broj: 057-O-Reg-19-002717 od 27.12.2019. godine.

Milan Đukanović je na strani 4. ponude Obrazac za cijenu ponude i naveden kao ovlašteno lice da predstavlja ponuđača.

Članom 4. Odluke o imenovanju direktora društva Skupštine društva od 09.12.2019.godine jasno je istaknuto da je ova Odluka konačna i stupa na snagu danom donošenja, a proizvodi pravne posljedice po treća lica i Društvo *nakon upisa u registru nadležnog privrednog suda*.

Dakle, kako je punomoć za ulaganje žalbe data od strane Branke Ćosić koja u vrijeme podnošenja žalbe nije bila registrovana u sudu kao lice ovlašteno za zastupanje i žalba je podnesena od strane neovlaštenog lica, a što potvrđuje i Rješenje o registraciji broj: 057-o-Reg-19-002717 od 27.12.2019.godine sa kojim je Branka Ćosić u sudu registrovana kao ovlašćeno lice.

Zaključak Ugovornog organa broj: 07-404-89/19 od 25.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Nabavka goriva za službena vozila opštinske uprave“ donesen je na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i zasnovan u skladu sa članom 100. stav (2) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), jer ako Ugovorni organ utvrdi da je žalba neblagovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštenog lica, odbacit će je zaključkom.

Zahtjev za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 658,13 KM, nije osnovan.

Zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM, nije osnovan.

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14 od 19.05.2014. godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Upustvo 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 (trideset) dana od dana prijema ovog Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



Dostaviti:

1. Branislavom Cvijanovićem, Svetozara Markovića br.5/11, 78000 Banja Luka,
2. Načelnik općine, Trg kralja Petra I Karađorđevića 1, 70260 Mrkonjić Grad,
3. „NMS-PROMET“ d.o.o. Mrkonjić Grad, Ul. Petra Kočića bb, 70260 Mrkonjić Grad,
4. a/a.

Banja Luka, Jovana Dučića br. 23/1 ; Tel: 051/211-130; Fax: 051/211-137