



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-16-7/20

Mostar, 23.01.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu bez broja od 19.12.2019. godine, žalitelja Shimadzu d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva, izjavljena na Rješenje broj 11-01-3644/2019 od 16.12.2019. godine, ugovornog organa JU Dom zdravlja Vitez, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 23.01.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

- 1. USVAJA SE** žalba ponuđača Shimadzu d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva, izjavljena na Rješenje broj 11-01-3644/2019 od 16.12.2019. godine, ugovornog organa JU Dom zdravlja Vitez, kao **osnovana**.
- 2. USVAJA SE** zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 09.12.2019. godine u iznosu od 280,80 KM.
- 3. USVAJA SE** zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 19.12.2019. godine u iznosu od 280,80 KM.
- 4. OBAVEZUJE SE** ugovorni organ JU Dom zdravlja Vitez da žalitelju Shimadzu d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva, isplati iznos od 561,60 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
- 5. ODOBRAVA SE** povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom ovog organa.

Obrazloženje

JU Dom zdravlja Vitez (u daljem tekstu: Ugovorni organ) objavio je putem portala javnih nabavki Obavještenje o nabavci broj 1260-1-1-12-3-14/19 od 10.10.2019. godine o provođenju konkurentskog postupka javne nabavke „*Digitalizator za standardnu radiografiju i mamografiju*“.

Potencijalni ponuđač Shimadzu d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva (u daljem tekstu: žalitelj) nakon zaprimanja Rješenja broj 11-01-3644/2019 od 16.12.2019. godine, izjavio je žalbu 19.12.2019. godine na isto putem Ugovornog organa. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 03.01.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 13.01.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ JU Dom zdravlja Vitez donio je dana 16.12.2019.godine Rješenje broj 11-01-3644/2019, koje je ponuđač Shimadzu d.o.o. Sarajevo zaprimio 18.12.2019.godine, kojim Rješenjem se usvaja kao djelomično osnovana žalba ponuđača Shimadzu d.o.o. Sarajevo, zastupanog po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva, izjavljena na Rješenje 11-01-3453/19 od 29.11.2019.godine u postupku javne nabavke roba digitalizator za standardnu radiografiju i mamografiju.

Na temelju člana 99. stav 1. Zakona o javnim nabavkama BiH, te na temelju odredbi člana 101. stav 1. tačka b) ZJN BiH, ponuđač Shimadzu d.o.o. Sarajevo po punomoćniku izjavljuje žalbu zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama, zbog pogrešne primjene Zakona o upravnom postupku.

Naime, Ugovorni organ u izreci pobijanog Rješenja nije odlučio o troškovima za sastav žalbe ponuđača Shimadzu d.o.o. Sarajevo.

Članom 206. st.3. Zakona o upravnom postupku F BiH propisano je:

„(3) Dispozitivom se može riješiti i o troškovima postupka, ako ih je bilo, određujući njihov iznos, ko ih je dužan platiti, kome i u kom roku. Ako se u dispozitivu ne rješava o troškovima, navest će se da će se o njima donijeti poseban zaključak.“

Ugovorni organ je nepravilno i nezakonito postupio kada u dispozitivu Rješenja nije odlučio o troškovima. Ugovorni organ jeste u obrazloženju rješenja obrazložio svoju odluku u pogledu troškova, ali se odluka isključivo unosi u dispozitiv rješenja, dok je svrha obrazloženja da se obrazloži odluka ugovornog organa.

Članom 115. Zakona o upravnom postupku FBiH, je propisano:

„U rješenju kojim se postupak, završava organ koji donosi rješenje određuje tko snosi troškove postupka, njihov iznos i kome se i u kojem roku imaju isplatiti.

U rješenju se posebno mora navesti da li će onaj koji snosi troškove imati da naknadi troškove drugoj stranci (članak 112. stav 2. 13.).

Ako troškove postupka snosi više osoba, troškovi će se između njih razdijeliti na jednake dijelove, odnosno u odgovarajućoj razmjeri.

Ako organ u rješenju ne odluči o troškovima, navest će se da će se o troškovima donijeti poseban zaključak.“

Sudska praksa: Troškovi postupka uvijek su vezani za postupak u određenoj stvari-bilo da se rješava po zahtjevu stranke ili po službenoj dužnosti i o njima se odlučuje u dispozitivu rješenja o glavnoj stvari ili posebnim zaključkom (VSS, U-10808/66 od 21.11.1967).

Žalbeni postupak se pokreće podnošenjem žalbe, pa je u ovom postupku nakon dostave Rješenja 11-01-3453/19 od 29.11.2019. godine žalitelj kao ponuđač sa razlogom angažovao advokatski ured, pa je žalbu na Rješenje sastavio advokat, a sastav žalbe je nužna radnja u žalbenom, odnosno upravnom postupku, pa je svakako na strani žalitelja nastao trošak koji se ogleda u troškovima za sastav žalbe prema troškovniku koji je prikazan na samoj žalbi.

Stoga je ugovorni organ bio obavezan da prilikom usvajanja žalbenih navoda odluči i o troškovima sastava žalbe. Šta više ugovorni organ odbijanjem da nadoknađi troškove sastava žalbe upućuje žalitelja i na dodatne troškove za sastav ove žalbe. S obzirom na navedeno, predlažemo da Ugovorni organ usvoji ovu žalbu, te u dispozitivu rješenja odluči o troškovima postupka, odnosno da donese poseban zaključak o kojem će odlučiti o troškovima postupka u navedenom predmetu, te nadoknadi žalitelju troškove za sastav žalbe od 09.12.2019.godine godine, u iznosu od 894,00 KM + 17 % PDV=1.045,98 KM, te troškova za sastav ove žalbe od 20.12.2019.godine u iznosu od 894,00 KM+17%=1.045,98 KM.

Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu predlažemo da istu u roku dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi, pa predlažemo da Ured nakon zaprimanja žalbe istu usvoji, te obaveže Ugovorni organ na naknadu troškova žalbenog postupka odnosno sastava žalbe od 09.12.2019.godine godine, u iznosu od 894,00 KM + 17 % PDV=1.045,98 KM, kao i troškova za sastav ove žalbe od 20.12.2019.godine, u iznosu od 894,00 KM + 17 % PDV=1.045,98 KM, te naloži Ministarstvu finansija i trezora Bosne i Hercegovine da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka.

Prilog:

-kao u tekstu -punomoć -uvjerenje o PDV-u

Troškovnik: -sastav žalbe $894,00 + 17\% = 1.045,98 \text{ KM}$

(Odlukom Advokatske komore RS, odnosno tumačenjem nadležnog organa Advokatske komore RS, sastav žalbe u postupku javne nabavke se smatra radnjom u postupcima procjenjive vrijednosti, tumačenje objavljeno u Službenom glasniku RS broj: 96 na strani 3. i 4.)

Ugovorni organ je aktom broj 11-01-3728/2019 od 24.12.2019. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

Ravnatelj JU Dom zdravlja Vitez, rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača Shimadzu d.o.o. Sarajevo izjavljenoj protiv Rješenja broj 11-01-3644/2019 u postupku javne nabavke - roba digitalizator za standardnu radiografiju i mamografiju za potrebe patronaže JU Dom zdravlja Vitez, te na osnovu čl. 100.stav (5) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), donosi sljedeće izjašnjenje.

Ugovorni organ JU Dom zdravlja Vitez izjavljuje da je žalba potencijalnog ponuđača Shimadzu d.o.o. Sarajevo, ID4200419780000 pravovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe ali je neosnovana.

ŽALBENI NAVOD

1. TROŠKOVNIK

Troškovnik za sastavljanje žalbe od 09.12.2019

Za sastavljanje žalbe $894,00 + 17\% \text{ PDV} = 1.045,98 \text{ KM}$

Troškovnik za sastavljanje žalbe od 20.12.2019

Za sastavljanje žalbe $894,00 + 17\% \text{ PDV} = 1.045,98 \text{ KM}$

IZJAŠNJENJE U VEZI SA TROŠKOVNIKOM

Smatramo da nema osnova za bilo kakvu nadoknadu žalitelju. Smatramo da s obzirom da je žalitelj prihvatio rješenje u kojem se odbacuje ponuda po postupku JN jer neispunjava tehničke karakteristike tražene TD., a što nam daje za pravo da shvatimo da se radi o profesionalnom žalitelju čiji je jedini cilj u ovom slučaju da pokuša da naplati troškove žalbe, a da mu uopće nije cilj učešće u postupku JN. Napominjemo da je Ugovorni organ, u slučaju da istu žalbu žalioca nađe osnovanom, dužan odlučiti i o zahtjevu žalioca za naknadu troškova žalbenog postupka, a prema postavljenom troškovniku, a shodno pravnoj praksi Kancelarije za razmatranje žalbi.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-16-4/20 od 08.01.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi kako ugovorni organ u izreci pobijenog Rješenja nije odlučio o troškovima za sastav žalbe, odnosno kako je Ugovorni organ bio dužan da prilikom usvajanja žalbenih navoda odluči i o troškovima sastava žalbe.

Ugovorni organ smatra da je žalba Žalitelja blagovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana. Ugovorni organ ističe da s obzirom da je Žalitelj prihvatio rješenje u kojem se odbacuje njegova ponuda, jer ne ispunjava tehničke karakteristike tražene tenderskom dokumentacijom, da je riječ o žalitelju čiji je primarni cilj naplata troškova žalbe a ne učešće u postupku javnih nabava.

Ovaj organ je uvidom u žalbu žalitelja od 09.12.2019. godine izjavljenu na Rješenje broj 11-01-3453/2019 od 29.11.2019. godine u predmetnom postupku javne nabavke, utvrdio da je žaliteljev zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka iskazan u troškovniku, kojim je zahtijevao troškove za sastav žalbe po advokatu u iznosu od 894,00 KM + 17% PDV = 1.045,98 KM.

Uvidom u ožalbeni akt ovaj organ utvrdio je da je ugovorni organ djelomično usvojio žalbu žalitelja, ali u dispozitivu Rješenja nije riješio pitanje naknade troškova za sastav žalbe, odnosno samo je u obrazloženju Rješenja obrazložio svoju odluku o troškovima za sastav žalbe po advokatu.

Ovaj organ upućuje na član 199. ZUP kojim je propisano:

- (1) Dispozitivom se rješava o predmetu postupka u cijelosti i o svim zahtjevima stranaka o kojima u toku postupka nije posebno riješeno.*
- (2) Dispozitiv mora biti kratak i određen, a kad je potrebno, može se podijeliti i na više tačaka.*
- (3) Dispozitivom se može riješiti i o troškovima postupka, ako ih je bilo, određujući njihov iznos, ko ih je dužan platiti, kome i u kom roku. Ako se u dispozitivu ne rješava o troškovima, navest će se da će se o njima donijeti poseban zaključak.*

S obzirom da je ugovorni organ pobijanim Rješenjem djelomično usvojio žalbu žalitelja od 09.12.2019. godine, bio je dužan da u skladu sa citiranom zakonskom odredbom ZUP-a u dispozitivu Rješenja odluči i o troškovima postupka.

Nadalje, članom 105. stav (2) Zakona o upravnom postupku propisano je:

(2) Kad u postupku učestvuju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali učešćem u postupku.

U vezi s citiranim odredbama Zakona o upravnom postupku, utvrđeno je da ugovorni organ nije postupilo u skladu sa njima, s obzirom da dispozitivom nije odlučio o troškovima postupka, a što je bio dužan učiniti, te shodno tome ovaj žalbeni navod je **osnovan**.

S obzirom da ovaj organ usvaja predmetnu žalbu žalitelja od 19.12.2019. godine, te da je žalitelju ožalbenim rješenjem djelomično usvojena žalba izjavljena 09.12.2019. godine, ovaj organ je usvojio zahtjev žalitelja za sastav žalbe po advokatu od 09.12.2019. godine, u iznosu od 240,00 KM, uvećan za vrijednost PDV-a 17% u iznosu 40,80 KM, što ukupno iznosi 280,80 KM, dok je u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbio kao neosnovan, kao i zahtjev po predmetnoj žalbi od 19.12.2019. godine, u iznosu od 240,00 KM, uvećan za vrijednost PDV-a 17% u iznosu 40,80 KM, što ukupno iznosi 280,80 KM, dok je u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbio kao neosnovan, a sve u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku.

Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući član 18. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240,00 KM, imajući u vidu da je zahtjev žalitelja bio opredijeljen na poništenje rješenja, te se radi o neprocjenjivom predmetu bez obzira što je poznata vrijednost nabavke, a što je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. 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.



Dostaviti:

- Shimadzu d.o.o. Sarajevo,
zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću
- JU Dom zdravlja Vitez
- Evidencija
- a/a.