



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

15-04-2020

Број: ЈН2-02-07-1-564-6/20
Бања Лука, 02.04.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби кандидата/понуђача „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње, заступано по пуномоћнику Зорану Игњатићу, адвокати из Требиња број: без броја од 28.02.2020. године, изјављена на измјењени Конкурентски захтјев за доставу понуда број: 02-054-3/20 Уговорног органа општина Гацко-Начелник општине, у конкурентском захтјеву за набавку роба „репрезентације, кафе кухиње и одржавање чистоће у општини Гацко у 2020.години“. На основу члана 93. став(8); члана 103. став(1) тачка д) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 105. став(2); члана 108 и члана 231. став(1) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа, одржаној дана 02.04.2020.године, донијела је

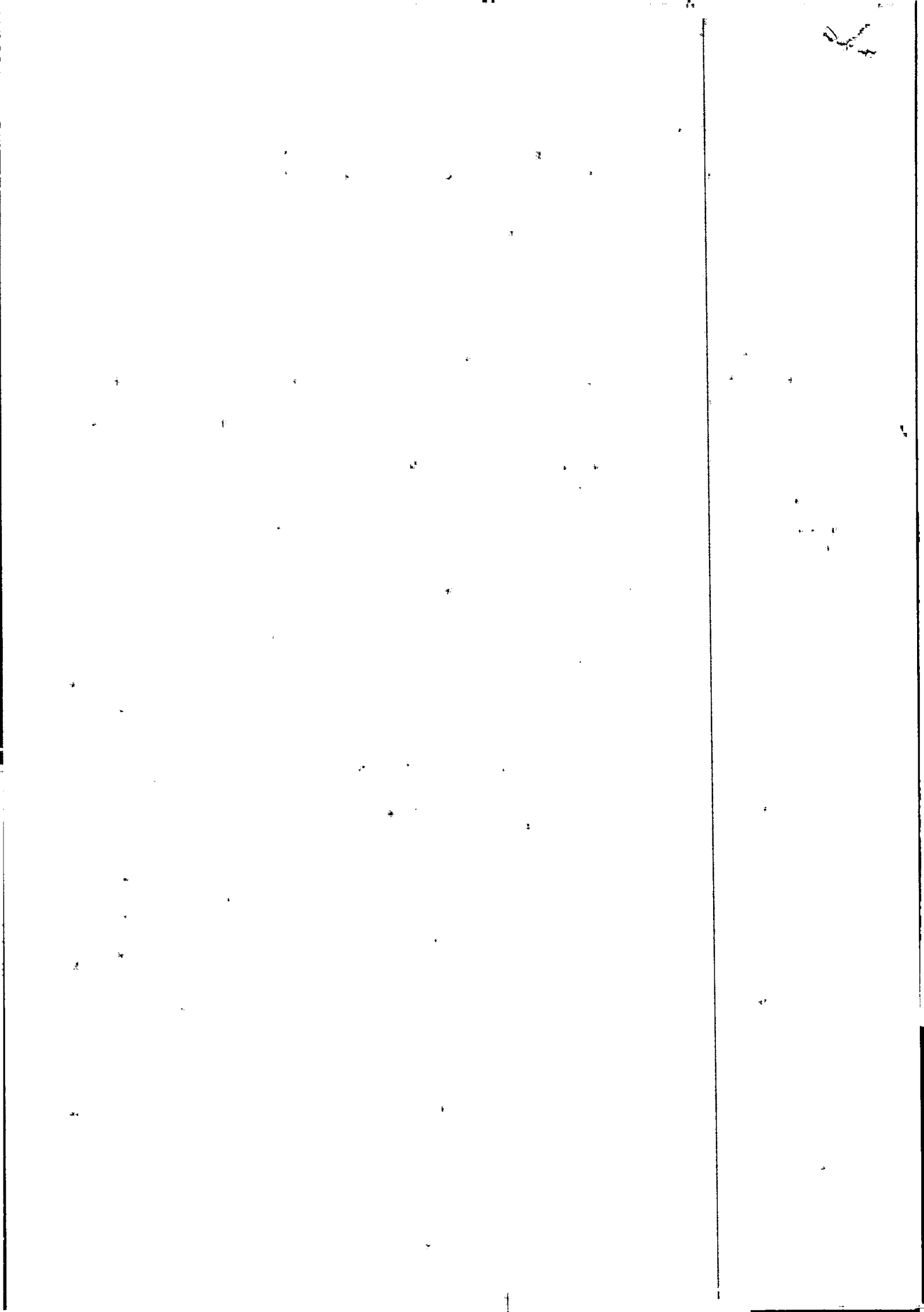
Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба кандидата/понуђача „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње, заступано по пуномоћнику Зорану Игњатићу, адвокати из Требиња број: без броја од 28.02.2020. године, изјављена на измјењени Конкурентски захтјев за доставу понуда број: 02-054-3/20 Уговорног органа општина Гацко-Начелник општине, у конкурентском захтјеву за набавку роба „репрезентације, кафе кухиње и одржавање чистоће у општини Гацко у 2020.години“. усваја се као **основана**.
2. Поступак јавне набавке покрену Одлуком број:02-054-3/20 од 12.02.2020.године. **поништава се** у цјелости.
3. **Усваја се** захтјев за поврат уплаћени средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.
4. **Усваја се** дјелимично захтјев Жалиоца за накнаду трошкова правног заступања, у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката, тар. број 3. и 12. и **налаже се** Уговорном органу општина Гацко-Начелник општине, да надокнади трошкове жалбеног поступка, за састав жалбе од стране адвоката на тендерску документацију од 18.02.2020.године у износу од 525,00 КМ без ПДВ-а и за састав жалбе од стране адвоката на измјењену тендерску документацију од 28.02.2020.године у износу од 525,00 КМ без ПДВ-а, што укупно чини износ од 1050,00 КМ без ПДВ-а у року од 15 дана од дана коначности и извршности овог Рјешења, док се у преосталом дијелу као вишак захтјева, одбија као неоснован.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган општина Гацко-Начелник општине (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку број: 02-054-3/20 од 12.02.2020.године којим је покренуо поступак јавне набавке и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **491-7-1-8-3-3/20** од 13.02.2020.године. и исправку обавјештења број: 491-7-1-8-8-6/20 од 20.02.2020.године.

Handwritten marks or scribbles in the top right corner.



Уговорни орган донио је Рјешење број: без броја од без датума, којим је именовао Комисију за јавну набавку.

Незадовољан садржајем Конкурентског захтјев за доставу понуда, кандидат/понуђач „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње, заступано по пуномоћнику Зорану Игњатићу, адвокати из Требиња, изјавио је жалбу број: без броја од 18.02.2020.године.

Уговорни орган дана 20.02.2020.године, без доношења Одлуке о изјављеној жалби, извршио је исправку Конкурентског захтјева.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: без броја од 28.02.2020.године, у којем је констатовала да је благовремено пристигла једна понуда и да није било примједби на поступак отварања понуда.

Незадовољан радњама Уговорног органа, кандидат/понуђач „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње, заступано по пуномоћнику Зорану Игњатићу, адвокати из Требиња (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу на измјењени Конкурентски захтјев број: без броја од 28.02.2020. године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и заprimљена код истог дана 05.03.2020.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

Жалилац је дана 24.02.2020.године преузео измјењену тендерску документацију, те жалбу подноси благовремено, у складу са одредбом члана 101. став(1) тачка б) Закона о јавним набавкама.

Уговорни орган је поступио супротно одредби члана 100. став(3) Закона о јавним набавкама и одредбама чланова 197. став(3) и 199. Закона о управном поступку БиХ.

Жалилац је у претходном поступку јавне набавке дана 18.02.2020.године изјавио жалбу на Тендерску документацију коју је на Порталу јавних набавки објавио Уговорни орган општина Гацко дана 13.02.2020.године, заједно са обавјештењем о набавци број: 491-7-1-8-3-3/20.

Дана 24.02.2020.године, Уговорни орган је објавио измјењену тендерску документацију заједно са исправком Обавјештења о набавци број: 491-7-1-8-8-7/20 и тиме наставио поступак јавне набавке, а да није донио никакав управни акт о усвајању жалбе изјављене дана 18.02.2020.године.

Оваквим поступањем Уговорног органа поступљено је у директној супротности са одредбама члана 100. став(3) Закона о јавним набавкама којим је прописано:

„Ако је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, Уговорни орган, разматрајући жалбу може утврдити да је она дјелимично или у цјелини основана и својим рјешењем исправити радњу, предузети чињење или може постојећу одлуку или рјешење ставити ван снаге и замијенити је другом одлуком одлуком или рјешењем, или поништити поступак јавне набавке, те о томе обавијестити учеснике у поступку јавне набавке на начин одређен овим законом, у року од пет дана од дана пријема жалбе.“

У ставу 4. члана 101. Закона о јавним набавкама прописано је да се против рјешења Уговорног органа може изјавити жалба КРЖ-у путем Уговорног органа у року од пет дана од дана пријема рјешења.

Очигледно је да је Уговорни орган прекршио наведене законске одредбе, а то је видљиво из анализе измјене тендерске документације, у којој су измјењени дијелови тендерског документа на које су се односили жалбени наводи из жалбе од 18.02.2020.године.

Уговорни орган је такође поступио супротно одредби члана 197. став(3) Закона о управном поступку БиХ којим је прописано да су саставни дијелови рјешења: назив органа, број и датум, увод, диспозитив, образложење, упутство о правном лијеку, потпис овлашћене особе и печат органа.

Надаље, Уговорни орган је поступио супротно и одредби члана 199. Закона о управном поступку БиХ којим је прописано да се диспозитивом рјешава о предмету поступка у цјелости и о свим захтјевима странака, те да се диспозитивом може ријешити и о трошковима поступка или навести да ће се о њима донијети посебан закључак.

На основу наведеног, захтијевамо да Уговорни орган поступи по законским одредбама, односно да поништи измјењену тендерску документацију од 24.02.2020.године, те да донесе рјешење по жалби Жалиоца и потенцијалног понуђача од 18.02.2020.године, као и да одлучи о трошковима поступка на име састављања жалбе.

8 4

1

3

...

5

5

3

15

4

1

5

7

5

4

45



1.

5

2

1

1998

14

4

•

2

5

4-3-40

— 2 —

4

62

Обавеза поступања Уговорног органа на начин који захтијева Жалилац наведена је и у правном схватању Канцеларије за разматрање жалби у Рјешењу број: ЈН2-03-07-1-627-8/18 од 06.06.2018.године.

У случају да Уговорни орган сматра да је жалба неоснована, потребно је да исту са комплетном документацијом и изјашњењем достави на одлучивање Канцеларији за разматрање жалби Босне и Херцеговине.

Такође, Жалилац захтијева да му се надокнаде трошкови поступка на име састављања ове жалбе према приложеном трошковнику.

Трошковник (процијењена вриједност набавке 13.000,00 КМ) према Тарифи о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Републике Српске“ бр. 68/05):

-састав жалбе, тар.бр. 2 – 240 бодова x 2,00 КМ	480,00 КМ
-увећање 50% (изјављивање правног лијека) – тар.бр. 2	240,00 КМ
-паушална награда 25% (тар.бр. 12)	180,00 КМ
Укупно:	900,00 КМ

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Да је жалба Жалиоца „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње благовремена, допуштена, изјављена од овлашћеног лица, али није основана из следећих разлога.

Жалилац „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње је у жалби од 18.02.2020.године, а која је запримљена у општини Гацко дана 20.02.2020.године, навео погрешан назив предмета јавне набавке, не наводећи ни број предмета. Захваљујући броју обавјештења о набавци претпоставили смо о ком предмету је ријеч.

Уговорни орган је дана 13.02.2020.године објавио на порталу јавних набавки тендерску документацију набавку роба: Репрезентацију, кафе кухињу и одржавање чистоће у 2020.години.

Понуђач „ЗЕВС“ д.о.о. Требиње је преузео тендерску документацију 14.02.2020.године. Упутио је жалбу на преузету тендерску документацију која је запримљена 20.02.2020.године, и жалио се на следеће:

- У тачки 1.3 тендерске документације штампарска грешка, умјесто 01.04.2020.године до 31.12.2020.године наведено је да се уговор закључује од 01.01.2020.године. У исправљеној тендерској документацији, наведени датум смо измијенили и ставили од дана закључивања уговора до 31.12.2020.године јер нисмо могли са сигурношћу процијенити колико ће поступак набавке одужити због потенцијалних жалби.
- У тачки 13. навели смо да се и даље примјењује преференцијални третман домаћег, а нисмо навели да се примјењује до 01.06.2020.године што смо у исправци ТД додали.
- У тачки 2.1.1 докази које понуђач треба доставити у погледу личне способности понуђач се жалио да у анексу IV Уговорни орган није предвидио овјеру од стране надлежног органа, међутим у тендерској документацији која је објављена на порталу дана 13.02.2020.године под тачком 2.1 стоји:
 - У сврху доказивања услова из тачке 2.1. понуђач је дужан доставити попуњену и овјерену код надлежног органа изјаву која је саставни дио тендерске документације. Изјава не смије бити старија од 15 дана од дана предаје понуде.

Из наведеног можемо закључити да је жалбени навод неоснован.

- На основу члана 53. Закона, Уговорни орган може направити измјене и допуне тендерске документације под условом да се оне доставе понуђачима истог дана а најкасније 5 дана прје истека утврђеног рока.
- Уговорни орган је сматрао да је најбоље да исправи тендерску документацију јер ниједан навод Жалиоца није утицао на припрему и достављање понуда од стране понуђача. Понуђачи су могли преко агенције за јавне набавке, како то раде писмени понуђачи, да поставе питање или да упуте на грешку Уговорног органа у тендерској документацији, или су хтјели да обезбиједе адвокату зараду.

Исправили смо тендерску документацију и наведену ставили на портал јавних набавки, продужили рок за припрему понуде и умјесто 21.02.2020.године датум отварања смо одложили 28.02.2020.године.

Редовном процедуром, понуђачи су били обавијештени о исправци тендерске документације и новом року отварања преко агенције за јавне набавке, тако да Уговорни орган није обавезан обавјештавати понуђаче.

Уговорни орган је 27.02.2020.године запримио једну понуду од понуђача, комисија је отворила понуду и констатовала да је понуда прихватљива.

02.03.2020.године Уговорни орган је запримио жалбу понуђача ЗЕВС. Понуђач се жалио што их Уговорни орган није обавијестио о измјени тендерске документације.

27

11
12
13

2

14

15

16

17

18

19

20

21

22

23

24

25

26

27

28

Дакле, предлажемо да се жалба Жалиоца од 02.03.2020.године стави ван снаге и да уговор закључимо са понуђачем који жели Уговорном органу доставља тражену робу, а не да се процес набавке претвори у лично окоришћавање појединаца по основу бесмислених жалби које уопште не утичу на избор понуђача.

У одговору на изјашњење Уговорног органа, Жалилац наводи:

Жалилац истиче да у цијелости остаје код навода истакнутих у жалби од 18.02.2020.године и 28.02.2020.године.

Такође, из садржаја поменутог Изјашњења Уговорног органа се може закључити колико Уговорни орган (не)познаје поступање у предметном поступку и колико (не)примјењује одговарајуће одредбе Закона о јавним набавкама БиХ и Закона о управном поступку БиХ.

Узимајући у обзир, жалбене наводе из обје жалбе Жалиоца, сасвим се јасним показује да су обје жалбе у цијелости основане, те Жалилац предлаже насловљеном органу одлучивања да их усвоји, а уговорни орган обавезе да Жалиоцу накнади трошкове жалбеног поступка према трошковницима садржаним у жалбама Жалиоца од 18.02.2020.године и 28.02.2020.године.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и аката достављених од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 02-054-3/20 од 12.02.2020.године,
- Обавјештење о набавци број: 491-7-1-8-3-3/20 од 13.02.2020.године. и исправку обавјештења број: 491-7-1-8-8-6/20 од 20.02.2020.године,
- Конкурентски захтјев за доставу понуда број набавке: 02-054-3/20,
- Измјену Конкурентског захтјева број набавке: 02-054-3/20,
- Записник о отварању понуда број: без броја од 28.02.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 02-054-3/20 од 03.03.2020.године,
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно у наведени Конкурентски захтјев и Записник о отварању понуда, анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, те поступајући по службеној дужности у складу са одредбом члана 104. став(1) а које је увези са одредбом члана 103. став(1) тачка д) Закона о јавним набавкама утврдио да је жалба **основана**, те поништио поступак јавне набавке у цијелости.

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган рјешавајући жалбу Жалиоца од 18.02.2020.године, супротно одредби члана 100. став(3) Закона о јавним набавкама, наставио поступак јавне набавке тако што је извршио измјену тендерске документације а да није донио никакав управни акт о усвајању предметне жалбе, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан**.

Испитујући доказе ради утврђивања правилног и потпуног чињеничног стања, вијеће овог органа, утврдило је следеће чињенице:

- Да је Жалилац дана 18.02.2020.године, а коју је Уговорни орган запримио дана 20.02.2020.године изјавио жалбу на тендерску документацију.
- Да Уговорни орган није испоштовао одредбу члана 110. Закона о јавним набавкама (суспензивно дјеловање жалбе) јер је наставио поступак јавне набавке тако што је извршио измјену тендерске документације, те је извршио отварање пристигле понуде.
- Да се из измјењеног Конкурентског захтјева неспорно може утврдити да је Уговорни орган дјелимично усвоји жалбу Жалиоца.
- Да Уговорни орган није у складу са одредбом члана 100. став(3) Закона о јавним набавкама донио Рјешење којим жалбу усваја као дјелимично основану.
- Да је Уговорни орган не доношењем Рјешења о дјелимично усвојеној жалби, онемогућио странкама у поступку да у складу са одредбом члана 100. став(4) ЗЈН БиХ право на правну заштиту.

Из наведених чињеница вијеће овог органа је утврдило следеће:

- Да је Уговорни орган на груб начин повредио одредбу члана 110. Закона о јавним набавкама, која прописује да изјављена жалба одгађа наставак поступка јавне набавке, закључење и/или извршење уговора о јавној набавци или оквирног споразума до доношења коначне одлуке КРЖ-а.

Наиме, Уговорни орган је након запримљене жалбе, ако је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, био у обавези да у складу са одредбом члана 100. став(3) ЗЈН БиХ, својим Рјешењем утврди да је иста дјелимично или у цјелости основана, те о томе обавијестити све учеснике у поступку јавне набавке, због тога што се на предметно Рјешење може се изјавити жалба КРЖ-у посредством Уговорног органа у року од пет дана од дана пријема Рјешења.

Дакле, Уговорни орган је супротно одредби члана 100. став(3), а нарочито супротно одредби члана 110. ЗЈН БиХ, наставио поступак, и поред тога што изјављена жалба има суспензивно дејство, на начин да је извршио измјену тендерске документације без доношења било каквог управног акта по запримљеној жалби, те је у каснијој фази извршио отварање пристигле понуде.

Оваквим поступањем Уговорни орган је повредио опште принципе јавних набавки, јер је онемогућио да Жалилац учествује у даљем поступку јавне набавке.

Према томе, имајући у виду све наведено, вијеће овог органа је у складу са одредбом члана 104. став(1) Закона о јавним набавкама БиХ, а који је у вези са чланом 103. став(1) тачка д) овог закона, по службеној дужности утврдило да је дошло до апсолутно битне повреде поступка, јер је Уговорни орган у супротности са одредбом члана 110. ЗЈН БиХ, након запримљене жалбе наставио поступак јавне набавке тако што је извршио измјену тендерске документације, а да претходно није донио никакав управни акт у вези изјављене жалбе, те је на тај начин онемогућио учесницима поступка правну заштиту пред Канцеларијом за разматрање жалби.

Даље, Уговорни орган је наставио поступак јавне набавке тако што је приступио отварању пристигле понуде, а да претходно није завршен поступак правне заштите, чиме су настале повреде због којих је вијеће овог органа по службеној дужности поништило поступак јавне набавке у цјелости.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8): члана 103. став(1) тачка д) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), члана 231. став(1) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

10-10-10

Повратак уплаћени средстава под тачком 3. диспозитива овог Рјешења ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ“, број:86/14).

Имајући у виду да је у конкретном случају жалбени поступак покренуо кандудат/понуђач, којег је у истом заступао пуномоћник, а поступак је покренут са разлогом доказивања незаконитог поступања Уговорног органа. Жалилац је посредством пуномоћника-адвоката сачинио жалбу, чију основаност је Уговорни орган индиректно прихватио, што је видљиво из измјењеног Конкурентског захтјева, те с тим у вези вијеће овог органа сматра да Жалилац у жалбеном поступку има право да затражи стручну правну помоћ од субјекта који је у складу са важећим прописима овлашћен за њено пружање, као и да захтјева да му трошкови за ангажовање пуномоћника буду надокнађени.

Овај орган је у складу са одредбама члана 105. став(2) и члана 108. Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), те у складу са Тарифом о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката, тар. број 3 и 12. („Службене гласник РС“ број: 68/05), прихватио као дјелимично основан захтјев Жалиоца за накнаду трошкова поступка, трошкови заступања Жалиоца од стране адвоката који се односе на за састав жалбе од 18.02.2020.године, у износу од 525,00 КМ без ПДВ-а и за састав жалбе од 28.02.2020.године у износу од 525,00 КМ без ПДВ-а, што укупно чини износ од 1050,00 КМ без ПДВ-а, док се у преосталом дијелу у износу од 750,00 КМ као вишак захтјева, одбија као неоснован.

Овај орган на општој сједници која је одржана дана 01.08.2018.године, у складу са чланом 113. став(3) ЗЈН БиХ, заузео је став, да се у складу са Пресудом Суда Босне и Херцеговине број: С1 3 У 023495 16 У од 16.03.2018.године и број: С1 3 У 023673 16 У од 12.04.2018.године, те Пресудом апелационог управног вијећа Суда Босне и Херцеговине број: С1 3-У 023495 18 Увп од 26.09.2018.године, приликом одређивања трошкова заступања жалиоца од стране адвоката примјењује тарифе које се односе на поступке у непроцјењивим предметима.

У складу са тарифним бројем 3. у управном поступку, припадајући бодови: 150 бодова x 2,00 КМ = 300,00 КМ + 150,00 КМ (50% од износа 300,00 КМ) + 75,00 КМ (25% од износа 300,00 КМ) што укупно чини износ од 525,00 КМ, без ПДВ-а, односно износ од 614,25 КМ са ПДВ-ом.

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни 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:

- „ЗЕВС“ д.о.о. Бања Лука, заступано по пуномоћнику
- Зорану Игњатићу, адвокати из Требиња,
- општина Гацко-Начелник општине,
- евиденцији
- а/а

