



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1665-6/20

Mostar: 30.07.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuditelja "Newster system s.r.l. Comune Coriano (RN) Italija, zastupanog po punomoćniku Refiku Jusufović, odvjetniku iz Tuzle, izjavljenoj na Zaključak broj: 02-458-1/20 od 17.06.2020. godine u postupku javne nabave – Nabava aparature za zbrinjavanje infektivnog i oštorg otpada, ugovornog tijela Univerzitetski klinički centar Tuzla, na temelju članka 93. stavak (7), članka 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni Glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća II održanoj dana 30.07.2020. donio je

RJEŠENJE

1. **Usvaja se** žalba potencijalnog ponuditelja Newster system s.r.l. Comune Coriano (RN) Italija, zastupanog po punomoćniku Refiku Jusufović, odvjetniku iz Tuzle, izjavljenoj na Zaključak broj: 02-458-1/20 od 17.06.2020. godine u postupku javne nabave – Nabava aparature za zbrinjavanje infektivnog i oštorg otpada, ugovornog tijela Univerzitetski klinički centar Tuzla, i poništava se:

-Zaključak broj: 02-458-1/20 od 17.06.2020. godine, te se predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak, počevši od razmatranja žalbe izjavljene na Tendersku dokumentaciju

2.Usvaja se zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM.

1. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka koji se sastoje od troškova sastava žalbe po odvjetniku u ukupnom iznosu od 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neutemeljen.
2. Obvezuje se ugovorno tijelo Univerzitetski klinički centar Tuzla da žalitelju „Newster system s.r.l. Comune Coriano (RN) Italija, zastupanog po punomoćniku Refiku Jusufović, odvjetniku iz Tuzle, isplati troškove žalbenog postupka u iznosu od 280,80 KM, u roku od 15 dana od prijema ovog Rješenja.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Univerzitetski klinički centar Tuzla (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) pokrenuo je postupak javne nabave - Nabava aparature za zbrinjavanje infektivnog i oštorg otpada, za koji je Obavijest o nabavi broj: 867-1-1-80-3-60/20 objavljena na portalu javnih nabava 11.05.2020. godine.

Nakon preuzimanja tenderske dokumentacije, potencijalni ponuditelj "Newster system s.r.l. Comune Coriano (RN) Italija, zastupanog po punomoćniku Refiku Jusufović, odvjetniku iz Tuzle, (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu na sadržaj tenderske dokumentacije. Ugovorno tijelo postupajući u skladu s člankom 100. stavak (2) Zakona o javnim nabavama donijelo je Zaključak broj kojim je žalbu odbacilo kao nepravovremenu. Žalitelj je na temelju članka 100. stavak (4) Zakona o javnim nabavama izjavio žalbu ovom tijelu na navedeni zaključak.

Prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je u skladu sa člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdilo da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uvjeti za razmatranje žalbe u smislu članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama.

Nakon što je ispitalo prethodne pretpostavke, ovo tijelo je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak, utvrdilo da je žalbu potrebno **usvojiti**.

Žalitelj u žalbi navodi da u ostavljenom roku, putem punomoćnika, izjavljuje žalbu na zaključak ugovornog organa br. 02-458-1/20 od 17.06.2020.godine, kojim aktom je žalba ponuđača pravnog lica "NEWSTER SYSTEM s.r.l." odbačena kao neblagovremena. U obrazloženju pobijane odluke ugovorni organ navodi da je žalitelj tendersku dokumentaciju preuzeo dana 05.06.2020.godine (što je i nesporno) te da je, prema mišljenju ugovornog organa, žalitelj svoju žalbu trebao izjaviti najkasnije do 09.06.2020. godine jer je tog datuma bilo *otvaranje ponuda*.

Ovakvo stanovište ugovornog organa je nepravilno i predstavlja pogrešnu primjenu Zakona o javnim nabavkama.

Naime, odredbom stava (1) člana 101. Zakona o javnim nabavkama jasno su propisana 5 razloga i osnova zbog kojih se može izjaviti žalba. To je 5 različitih situacija sa 5 različitih momenata početka žalbenog roka.

Lice koje je smatra da u tenderskoj dokumentaciji postoje nezakonitosti svoju žalbu izjavljuje temeljem tačke b) stava (1) te zakonske odredbe. U tom slučaju se žalitelju koji primiedbuie po osnovu nezakonitog sadržaja tenderske dokumentacije ostavlja rok od 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

Ono na što se nepravilno poziva ugovorni organ prilikom donošenja pobijanog zaključka jeste rok za dostavu i otvaranje ponude. Međutim, taj rok ne isključuje pravo žalitelja da se žali na tendersku dokumentaciju na onaj način kako je to propisano Zakonom. Nigdje u članu 101. Zakona o javnim nabavkama, a niti u bilo kojoj drugoj odredbi tog zakona, nije navedeno da se rok od 10 dana za

izjavljivanje žalbe po osnovu nevaljane tenderske dokumentacije *poništava* istekom nekog drugog roka, a kako to nepravilno cijeni ugovorni organ.

Obzirom da je žalitelj preuzeo tendersku dokumentaciju dana 05.06.2020.godine, a žalbu na tendersku dokumentaciju izjavio dana 12.06.2020.godine, to proizilazi da je njegova žalba blagovremena.

Ovo nije samo pravni stav žalitelja, nego je ujedno i stanovište Ureda za razmatranje žalbu, izraženo npr. u Rješenje br. JN2-01-07-1-487-7/20 od 23.03.2020.godine ili npr. u Rješenju br. JN2-02-07-1-692-7/20 od 21.05.2020.godine.

Imajući u vidu da je ugovorni organ, odbacivši žalbu žalitelja od 12.06.2020.godine kao neblagovremenu, pogrešno primjerno Zakon o javnim nabavkama, to žalitelj predlaže da se ova žalba usvoji i slavi van snage pobijani zaključak, te zatim uzme u razmatranje i usvoji njegova žalba od 12.06.2020.godine. Žalitelj potražuje naknadu troškova postupka u vidu naknade troškova zastupanja po punomoćniku u iznosu od 940,00 KM uvećan za PDV 159,80 KM.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju na žalbu navodi da je žalba dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ali je neosnovana. Dalje navodi da je Zaključkom odbacio prvobitnu žalbu nakon što je Žalitelj izjavio Žalbu na Tendersku dokumentaciju nakon otvaranja ponuda. Ugovorni organ je TD objavio na portalu javnih nabavki dana 11.5.2020. godine, a krajnji datum za prijem ponuda i javno otvaranje je bio 9.6.2020. godine.

Žalitelj je TD preuzeo sa portala dana 5.6.2020. godine, i do momenta prijema ponuda nije istu niti predao Ugovornom organu.

Dakle, Žalitelj je propustio izjaviti žalbu na tendersku dokumentaciju u fazi postupka kada su se mogle vršiti izmjene Tenderske dokumentacije.

Takođe, obzirom da Žalitelj nije dostavio ponudu u ostavljenom roku, nije ni učestvovao kao ponuđač u postupku javne nabavke aparature za zbrinjavanje infektivnog i oštrog otpada broj: 02-458-3/20 objavljenim na portalu javnih nabavki pod brojem: 867-1-1-80-3-60/20 od 11.5.2020. godine, i u Službenom glasniku BiH broj 27 od 15.5.2020., te u skladu s članom 2. tačka c) se ne može ni smatrati ponuđačem, odnosno nema ni aktivnu legitimaciju.

Kada su u pitanju troškovi za sastav ove žalbe, Ugovorni organ odbija zahtjev za nadoknadu troškova za sastav žalbe imajući u vidu da nije bilo neophodno da se angažuje advokat obzirom da je Žalba neblagovremena, da Žalitelj nije ni dostavio ponudu za predmetnu nabavku, te da je propustio da se Žali na Tendersku dokumentaciju u fazi postupka kada su se mogle vršiti izmjene iste.

Prema Zakonu o upravnom postupku FBiH član 112 stav 3) navedeno je također da troškovi za pravno zastupanje naknadiu se samo u slučajevima kad je takvo zastupanje **bilo nužno i opravdano**. Ugovorni organ smatra da nije bilo opravdano angažovati advokata.

Zbog svega nevedenog ugovorni organ odbija ove navode i predlaže da Ured za razmatranje žalbi žalbu ovog žalitelja odbije kao neosnovanu.

Uvidom u pobijani Zaključak ovo tijelo je utvrdilo da je ugovorno tijelo odbacilo žalbu žalitelja izjavljenu na tendersku dokumentaciju zbog nepravovremenosti. U obrazloženju zaključka ugovorno tijelo navodi da je otvaranje ponuda zakazano za 09.06.2020. godine u 12,00 sati, te da je isto održano, a žalba žalitelja je izjavljena 12.06.2020. godine, nakon otvaranja ponuda i isteka roka iz članka 101. stavak (1) točka a) Zakona o javnim nabavama.

Uvidom u Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije utvrđeno je da je žalitelj tendersku dokumentaciju preuzeo 05.06.2020. godine. Daljnim uvidom je utvrđeno da je žalitelj žalbu na tendersku dokumentaciju izjavio 12.06.2020. godine.

Sukladno sa člankom 101. stavak (1) točka b) Zakona o javnim nabavama propisano je da se žalba izjavljuje najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

U odnosu na naprijed utvrđeno činjenično stanje ovo tijelo konstatira da je ugovorno tijelo prilikom odlučivanja po žalbi postupilo suprotno naprijed citiranim odredbama Zakona o javnim nabavama.

Naime, ugovorno tijelo ne osporava da je žalitelj preuzeo tendersku dokumentaciju dana 05.06.2020. godine i da je žalba izjavljena 12.06.2020. godine, što prema citiranom članku predstavlja pravodobni rok za ulaganje žalbe.

Neutemeljeno je pozivanje ugovornog tijela na članak 101. stavak (1) točka a) Zakona o javnim nabavama kojim je propisano da se žalba može uložiti najkasnije 7 dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za sudjelovanje ili ponuda u odnosu na podatke iz obavijesti, jer je se iz sadržaja žalbe od 12.06.2020. godine nedvojbeno može zaključiti da je žalitelj izjavio žalbu na odredbe tenderske dokumentacije, a nikako na podatke iz obavijesti, te je ugovorno tijelo prilikom ocjene pravovremenosti žalbe trebalo primijeniti članak 101. stavak (1) točka b) Zakona o javnim nabavama. Dakle, žalba se može izjaviti najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije, a što ugovorno tijelo u konkretnom slučaju nije učinilo, s obzirom da je žalbu odbacilo primjenom članka 101. stavak (1) točka a) Zakona o javnim nabavama.

Zbog svega navedenog, ovo tijelo smatra da su navodi predmetne žalbe od 29.06.2020. godine utemeljeni, zbog čega ovo tijelo usvaja žalbu, poništava Zaključak ugovornog tijela broj: 02-458-1/20 od 17.06.2020. godine, te predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak, počevši od razmatranja žalbe bez broja od 12.06.2020. godine izjavljene na Tendersku dokumentaciju.

U predmetnoj žalbi od 29.06.2020. godine postavljen je zahtjev za nadoknadu troškova odvjetnika u iznosu od 940,00 KM, uvećanu za PDV 17%. S obzirom da se žalba žalitelja usvaja, usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, u skladu s člankom 105. Zakona o upravnom postupku, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po odvjetniku u iznosu od 240,00 KM, PDV 17 % u iznosu od 40,80 KM, što ukupno iznosi 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu

postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neutemeljen. Ovo tijelo odlučilo je o visini troškova, primjenjujući članak 18. stavak 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240,00 KM. Prilikom određivanja visine (usvojenog) zahtjeva žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku/odvjetniku ovo tijelo se rukovalo sa stavom Suda BiH iznesenom u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine kojom je Sud BiH naveo da je pravilan stav ovog tijela da se dodjeljuje nagrada u neprocjenjivim predmetima, a potvrđenim u Presudi apelacijskog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp. Ovo tijelo nije odlučilo o zahtjevu žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe na tendersku dokumentaciju, budući da nije ni odlučivalo o istoj.

Na temelju naprijed navedenog odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, u skladu s člankom 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i člankom 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA

Alma Salkić-Mijić

Dostavljeno:

- „Newster System s.r.l“ Comune Coriano (RN) Italija,
- zastupan po punomoćniku Refiku Jusufović, odvjetniku iz Tuzle,
- Univerzitetski klinički centar Tuzla
- evidencija
- a/a