19 -05- 2021

BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE 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: JN2-02-07-1-428-6/21
Banja Luka, 06.05.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 1121/2021 od 27.02.2021. godine, žalitelja: JKP „GRADSKO GROBLJE“ d.o.o. Bijeljina, zastupan po advokatu Milanu Matiću iz Bijeljine, izjavljene na Zaključak br: 946/21 od 22.02.2021.godine, Ugovornog organa: JZU BOLNICA „SVETI VRAČEVI“ Bijeljina, u postupku javne nabave: Nabavka usluga - „Usluga zbrinjavanja patoanatomskog i patološkog otpada i odvoza posmrtnih ostataka“, na osnovu člana, 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) i člana 230 stav (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici održanoj 29.04.2021. godine, **donio je:**

R J E Š E NJ E

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Zaključak br: 946/21 od 22.02.2021.godine, pradmet se vraća ugovornom organu na ponovno postupanje.
3. **Usvaja se** zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka na ime sastava žalbe od 27.02.2021. godine zastupanog po punomoćniku Milanu Matiću advokatu iz Bijeljine u iznosu od 614,25 KM, dok se u preostalom dijelu zahtjev odbija kao neosnovan.
4. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ će donijeti posebno rješenje.

O B R A Z L O Ž E NJ E

JZU BOLNICA „SVETI VRAČEVI“ Bijeljina, (u daljem tekstu: Ugovorni organ), je donio odluku o odabiru ponuđača za obavljanje usluga „Usluga zbrinjavanja patoanatomskog i patološkog otpada i odvoza posmrtnih ostataka“, na koju žalilac ulaže žalbu koju ugovorni organ odbacuje Zaključkom broj: 946/21 od 22.02.2021. godine, kao nedopuštenu, a na koji Zaključak je izjavljena predmetna žalba broj: 1121/2021 od 27.02.2021. godine koju ugovorni organ odbija kao neosnovanu i to Rješenjem broj: 2168/21 od 19.04.2021. godine. Žalba je proslijeđena ovom organu kod koga je zaprimljena dana 01.03.2021. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 05.03.2021. godine.

Žalilac u žalbi navodi kako je ugovorni organ Zaključkom od 22.02.2021. godine, odbacio žalbu žalioca kao nedopuštenu, te ističe kako je Zaključak nezakonit.

Nesporno je da je JZU BOLNICA „SVETI VRAČEVI" BIJELJINA ugovorni organ u smislu odredbi člana 4. stav 1. tačka b) ZJN.

Donošenjem spornog zaključka došlo je do povrede odredbi člana 100. stav 2. Zakona o javnim nabavkama kojim je predviđeno da: *„Ako ugovorni organ utvrdi da je žalba neblagovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštenog lica, odbacit će je zaključkom. Protiv ovog zaključka Žalilac ima mogućnost podnošenja žalbe URŽ-u i to u roku od 10 dana od dana prijema zaključka."*

Dakle, ugovorni organ je u pouci o pravnom lijeku bio u obavezi da omogući podnošenje žalbe URZ-u, a ne direktoru ugovornog organa, koji je ujedno i donosilac zaključka, što je nonsens, da isto lice odlučuje po pravnom lijeku na zaključak koji je sam donio, što je protivno principu devolutivnosti i članu 12. ZUP-a.

Dalje, ne postoje razlozi odbacivanja žalbe.

U kontekstu donesenog zaključka važno je ukazati da se ispitivanje svake žalbe sastoji od utvrđivanja procesnih (formalnih) i meritumnih (materijalnih) aspekata.

Postupanje ugovornog organa u pogledu izjavljene žalbe određenih ponuđača u smislu odredbi člana 100. stav 1. Zakona o javnim nabavkama BiH (u daljem tekstu: ZJN) se ogleda samo u utvrđivanju procesnih, odnosno formalnih, aspekata izjavljene žalbe, ne ulazeći u meritum iste, naravno u slučaju da ugovorni organ ne smatra žalbu osnovanom. Tek ako smatra žalbu osnovanom može se baviti meritumom, odnosno materijalnim aspektima izjavljene žalbe, shodno odredbama člana 100. stav 3. ZJN.

Procesni aspekti u smislu odredbi člana 100. stav 1. ZJN se sastoje od toga da je ugovorni organ dužan u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe utvrditi blagovremenost, dopuštenost i da li je žalba izjavljena od ovlaštenog lica.

Blagovremenost određene žalbe znači da lije ista izjavljena u roku koji je zakonom određen kao takav. Nesporno je među strankama da je žalba blagovremena.

Dopuštenost žalbe kao pojam podrazumijeva činjenicu da je na određenu odluku ugovornog organa žalba dopuštena, odnosno da se radi o vrsti odluke koja se može pobijati odgovarajućim pravnim lijekom. Na radnje ugovornog organa nakon zaključenja ugovora je dopuštena žalba, u smislu odredbi člana 101. stav 2. ZJN.

Izjavljena od ovlaštenog lica je ona žalba kada je izjavi lice koje ima pravni ili ekonomski interes da se po njegovoj žalbi odlučuje u postupku, odnosno lice koje s obzirom na okolnosti slučaju je direktno ili indirektno pogođeno odlukom organa na čiju je odluku žalba izjavljena. Žalba je prema mišljenju žalioca izjavljena od ovlaštenog lica sa pravnim interesom o čemu će biti dodano riječi.

JKP „GRADSKO GROBLJE" d.o.o. Bijeljina obavlja pogrebnu djelatnost sa svim pripadajućim djelatnostima, kao i skupljanje, transport i skladištenje patoanatomskog otpada, što ga čini aktivno legitimisanim po članu 97. ZJN, jer obavlja djelatnost za koju je zaključen ugovor sa TR „BOŽUR" Bijeljina, nasuprot tvrdnjama ugovornog organa.

Pismom namjere od 07.09.2020. godine, žalilac se obratio sa prijedlogom za uspostavljanja poslovne saradnje. Naime, ugovorni organ je u obavezi da u skladu sa odgovarajućom zakonskom procedurom, definisanom odredbama člana 7. stav 1. tačka g), člana 9. stav 3. i člana 12. stav 2. Pravilnika o upravljanju medicinskim otpadom, članom 61. Zakona o upravljanju otpadom i članom 94. stav 1. Zakona o zaštiti životne sredine Republike Srpske, skladišti

patoanatomski i patološki otpad, koji nastaje kao rezultat rada ugovornog organa, te da se reguliše odvoz posmrtnih ostataka iz Bolnice, u skladu sa odredbama člana 28. stav 1. Zakona o grobljima i pogrebnoj djelatnosti, a to je upravo djelatnost koju obavlja žalilac, slijedom čega je aktivno legitimisan za podnošenje predmetne žalbe, shodno odredbama člana 97. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Nakon obraćanja sa pismom namjere, žalilac je, putem punomoćnika, uputio ugovornom organu zahtjev za pristup informacijama od 08.12.2020. godine, kojim je tražio dostavljanje važećeg Ugovora kojim je regulisano zbrinjavanje patoanatomskog i patološkog otpada, kao i Ugovor kojim se regulisan odvoz posmrtnih ostataka iz Bolnice, a nakon toga i urgenciju od 17.12.2020. godine, kojom je tražio postupanje po naprijed navedenom zahtjevu. Oba akta je ugovorni organ primio, ali po istima nije postupio, niti je dostavio tražene dokumente, već je dopisom od 21.12.2020. godine obavijestio da navedene ugovore ne može dostaviti prije izjašnjenja treće strane na koju se odnose navedeni pravni poslovi, pa je na ovaj način direktno priznao postojanje navedenih ugovora zaključenih mimo postupka javnih nabavki.

S obzirom na činjenicu da u skladu sa izdatom, a kasnije i obnovljenom, ekološkom dozvolom ugovorni organ dužan da reguliše način zbrinjavanja patološkog otpada, a da je raniji ugovor sa TR „BOŽUR" Bijeljina od 11.09.2015. godine, istekao dana 11.09.2020. godine, ugovorni organ je bio dužan da provede odgovarajući postupak javne nabavke usluga odvoza patoanatomskog i patološkog otpada, a u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama, Aneks II dio A) tačka 16. ZJN, a kojim je predviđeno da navedeni Aneks sadrži popis usluga koji se odnosi na kategorije usluga koje su vezane uz postupke javnih nabava, i to: DIO A. - koji za predmet javne nabavke ima usluge koje se dodjeljuju shodno postupcima javnih nabavki, osim ugovora iz člana 7. ovoga Zakona, definisanim u Poglavlju I. i Poglavlju IV. ovoga Zakona, a između ostalog i „16. Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge."

Kao je ugovorni organ iz člana 4. Zakona o javnim nabavkama, JZU BOLNICA „SVETI VRAČEVI" BIJELJINA je u obavezi da primjenjuje Zakon o javnim nabavkama BiH i ne postoji propis koji ugovorni organ oslobađa ove obaveze, niti postoji propis koji može omogućiti da ugovorni organ nabavku usluga vrši mimo navedenog zakona.

Predlažemo da se ovaj prigovor usvoji i da se žalba proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, Filijala Banja Luka, na daljè postupanje i odlučivanje, primjenom odredbi člana 100. stav 3. ZJN. Zalilac potražuje troškove postupka, koji se odnose na naknadu za pokretanje žalbenog postupka i troškove za rad punomoćnika advokata.

Sastav žalbe 1.050,00 KM, shodno Tar. br. 2. st. 3. AT RS
Paušal 25% 262,50 KM, shodno Tar. br. 12 AT RS
PDV 17% 223,12 KM
UKUPNO ZA ŽALBU 1.535,62 KM

Ugovorni organ u Zaključku od 22.02.2021. godine navodi kako odbacuje žalbu kao nedopuštenu, te ističe kako je dana 23.12.2020. godine pod brojem protokola 7285/20 zaprimljena žalba od strane JKP „Gradsko groblje" d.o.o. Bijeljina, zastupanog po punomoćniku Milanu Matiću, advokatu iz Bijeljine. Predmet žalbe se odnosi na radnje ugovornog organa koje su prema navodima žalioca protivne Zakonu o javnim nabavkama BiH, te da je JZU Bolnica „Sveti Vračevi" Bijeljina bila u obavezi da pokrene postupak javne nabavke usluga propisanih Aneksom II dio A tačka 16. Zakona o javnim nabavkama BiH - Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge.

Shodno članu 219. stav (1) Zakona o opštem upravnom postupku utvrđeno je da je žalba nedopuštena jer ne postoji postupak javne nabavke za usluge koje se odnose na Aneks II dio A tačka 16. Zakona o javnim nabavkama BiH - Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge, na osnovu kojeg bi žalilac imao pravo izjaviti istu koja je propisana Zakonom o javnim nabavkama BiH, te je neosnovana tvrdnja žalioca da on ima aktivnu legitimaciju za podnošenje žalbe u skladu sa članom 97. Zakona o javnim nabavkama BiH.
Članom 2. Zakona o upravljanju otpadom propisano je da je upravljanje otpadom djelatnost od opšteg interesa, što podrazumijeva sprovođenje propisanih mjera za postupanje sa otpadom u okviru sakupljanja, transporta, skladištenja, tretmana i odlaganja otpada, uključujući i nadzor nad tim aktivnostima i brigu o postrojenjima za upravljanje otpadom poslije zatvaranja. Takođe članom 6. stav (1) tačka r. istog zakona, definisano je da je odlaganje otpada bilo koji postupak ili metoda ukoliko ne postoje mogućnosti regeneracije, reciklaže, prerade, direktnog ponovnog korištenja ili upotrebe alternativnih izvora energije u skladu sa D-listom.
Bolnica kao javna zdravstvena ustanova preduzima sve radnje u skladu sa zakonskim propisima, Statutom, opštim aktima i procedurama koje se odnose na upravljanje otpadom, posjeduje dozvolu za upravljanje otpadom i ekološku dozvolu. Prema tome, u okviru djelatnosti bolnice, pored zdravstvene zaštite stanovništva, spada i obrada i odlaganje opasnog otpada (38.22) usklađene shodno zakonskim i podzakonskim propisima koje se odnose na klasifikaciju djelatnosti, tē isto definisano Statutom bolnice.
Shodno navedenom odlučeno je kao u dispozitivu

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih procesnih pretpostavki za ulaganje žalbe, a koje moraju biti ispunjene na strani žalioca kako bi se pristupilo rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, članom 109. i članom 111. Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako to definišu naprijed navedene odredbe.

Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Nakon što su prednje predpostavke ispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju i analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, utvrđeno činjenično stanje i propisan zakonski postupak ocjenio osnovanim žalbene navode.

Žalba je osnovana.

U pogledu predmetne žalbe, ovaj organ je uvidom u cjelokupan spis utvrdio kako je žalioc dan 23.12.2020. godine uputio žalbu na radnje ugovornog organa u kojem je istaknuto:
„JKP „GRADSKO GROBLJE" d.o.o. Bijeljina obavlja pogrebnu djelatnost sa svim pripadajućim djelatnostima, kao i skupljanje, transport i skladištenje patoanatomskog otpada. Pismom namjere od 07.09.2020. godine, žalilac se obratio sa prijedlogom za uspostavljanja poslovne suradnje. Naime, ugovorni organ je u obavezi da u skladu sa odgovarajućom zakonskom procedurom, definisanom odredbama člana 7. stav 1. tačka g), člana 9. stav 3. i člana 12. stav 2. Pravilnika o upravljanju medicinskim otpadom, članom 61. Zakona o upravljanju otpadom i članom 94. stav 1. Zakona o zaštiti životne sredine Republike Srpske, skladišti

patoanatomski i patološki otpad, koji nastaje kao rezultat rada ugovornog organa, te da se reguliše odvoz posmrtnih ostataka iz Bolnice, u skladu sa odredbama člana 28. stav 1. Zakona o grobljima i pogrebnoj djelatnosti, a to je upravo djelatnost koju obavlja žalilac, slijedom čega je aktivno legitimisan za podnošenje predmetne žalbe, shodno odredbama člana 97. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Dokazi: uvid u rješenje o registraciji Okružnog privrednog suda u Bijeljini broj 059-0-Reg-20-000 5 78 od 21.08.2020. godine za JKP „ GRADSKO GROBLJE" d.o.o. Bijeljina,

uvid u rješenje Odjeljenja za stambeno-komunalne poslove i zaštitu životne sredine (ekološku dozvolu) broj 02/3-370-628/20 od 16.06.2020. godine,

uvid u Pismo namjere-poziv za poslovnu saradnju broj 2-1-711/2020 od 07.09.2020. godine.

Nakon obraćanja sa pismom namjere, žalilac je, putem punomoćnika, uputio ugovornom organu zahtjev za pristup informacijama od 08.12.2020. godine, kojim je tražio dostavljanje važećeg Ugovora kojim je regulisano zbrinjavanje patoanatomskog i patološkog otpada, kao i Ugovor kojim se regulisan odvoz posmrtnih ostataka iz Bolnice, a nakon toga i urgenciju od 17.12.2020. godine, kojom je tražio postupanje po naprijed navedenom zahtjevu. Oba akta je ugovorni organ primio, ali po istima nije postupio, niti je dostavio tražene dokumente, već je dopisom od 21.12.2020. godine obavijestio da navedene ugovore ne može dostaviti. Prije izjašnjenja treće strane na koju se odnose navedeni pravni poslovi, pa je na ovaj način direktno priznao postojanje navedenih ugovora zaključenih mimo postupka javnih nabavki.

Dokaz: - uvid u zahtjev za pristup informacijama broj 926/2020 od 08.12.2020. godine, sa povratnicom,

uvid u urgenciju broj 926/2020 od 17.12.2020. godine, sa povratnicom,

uvid u dopis ugovornog organa broj 7226/2020 od 21.12.2020. godine.

S obzirom na činjenicu da u skladu sa izdatom, a kasnije i obnovljenom, ekološkom dozvolom ugovorni organ dužan da reguliše način zbrinjavanja patološkog otpada, a daje raniji ugovor sa TR „BOŽUR" Bijeljina od 11.09.2015. godine, istekao dana 11.09.2020. godine, ugovorni organ je bio dužan da provede odgovarajući postupak javne nabavke usluga odvoza patoanatomskog i patološkog otpada, a u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama, Aneks II dio A) tačka 16. ZJN, a kojim je predviđeno da navedeni Aneks sadrži popis usluga koji se odnosi na kategorije usluga koje su vezane uz postupke javnih nabava, i to: DIO A. - koji za predmet javne nabavke ima usluge koje se dodjeljuju shodno postupcima javnih nabavki, osim ugovora iz člana 7. ovoga Zakona, definisanim u Poglavlju I. i Poglavlju IV. ovoga Zakona, a između ostalog i ***„16. Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge."***

Dokaz: - uvid u rješenje Odjeljenja za stambeno-komunalne poslove i zaštitu životne sredine (ekološku dozvolu) broj 02/3-370-3854/15 od 29.10.2015. godine.

Odredbama člana 101. stav 2. ZJN je predviđeno da: „Žalba se ulaže najkasnije 30 dana nakon saznanja da je ugovor zaključen bez provođenja postupka javne nabave u suprotnosti s ovim Zakonom, a najkasnije u roku od jedne godine od dana zaključenja ugovora u tom postupku. "

Dana, 14.12.2020. godine, ugovorni organ je obavijestio žalioca da ne prihvata njegov poziv na poslovnu saradnju, ali bez ikakvog obrazloženja i odgovara povodom zahtjeva punomoćnika da dostave tražene ugovore, kako bi se utvrdilo da li su isti zaključeni u skladu sa odgovarajućim postupcima javne nabavke.

Dokaz: - uvid u Obavještenje ugovornog organa 6968/2020 od 09.12.2020. godine.

Pri tome je žalilac uvidom i pregledom Portala javnih nabavki, ako i internet sajta ugovornog organa, utvrdio da u pogledu navedenog predmeta nabavke (usluga) nije nikada proveden bilo kakav postupak javne nabavke, pa rok za žalbu žaliocu teče počev od 14,12.2020. godine.
slijedom čega je žalba blagovremena. S obzirom da je ugovorni organ bio u obavezi da provede odgovarajući postupak javne nabavke u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, očigledno je dâje došlo do drastične povrede Zakona o javnim nabavkama, te osnovnih principa zakona koji se ogledaju u činjenici da je jedan ponuđač, i to TR" BOŽUR" Bijeljina, favorizovan na štetu svih ostalih ponuđača, uključujući i žalioca, suprotno pravilima iz člana 3. ZJN.
U pravcu navedenog, žalilac predlaže da ugovorni organ u skladu sa odredbama člana 100. ZJN žalbu proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, a da Ured za razmatranje žalbi od ugovornog organa zatraži po službenoj dužnosti izjašnjenje na navedene okolnosti, kao i važeći Ugovor kojim je regulisano zbrinjavanje patoanatomskog i patološkog otpada, kao i Ugovor kojim se regulisan odvoz posmrtnih ostataka iz Bolnice, zajedno sa svim pripadajućim Aneksima,
da primjenom odredbi člana 111. stav 2. tačka d) ZJN, poništi navedene ugovore, jer su isti zaključeni bez primjene ijednog postupka javne nabavke,
naloži ugovornom organu raspisivanje postupka javne nabavke usluga zbrinjavanja patoanatomskog i patološkog otpada i odvoza posmertnih ostataka, u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH,
podnese prekršajnu prijavu nadležnom Osnovnom sudu u Bijeljini protiv ugovornog organa i odgovornog lica zbog izvršenja prekršaja iz člana 116. stav 2. tačka a) i stav 3. Zakona o javnim nabavkama.
Zalilac potražuje troškove postupka, koji se odnose na naknadu za pokretanje žalbenog postupka i troškove za rad punomoćnika advokata u ukupnom iznosu od 1.535,62 KM.

Takođe je utvrđeno da je ugovorni organ u pogledu žalbe žalioca donio Zaključak broj: 946/21 od 22.02.2021. godine, kojim je odbacio žalbu žalioca kao nedopuštenu, a na koji Zaključak je izjavljena predmetna žalba broj: 1121/2021 od 27.02.2021. godine koju ugovorni organ odbija kao neosnovanu i to Rješenjem broj: 2168/21 od 19.04.2021. godine u kojem između ostalog navodi:

Ožalbenim zaključkom odbačena je kao nedopuštena žalba JKP „Gradsko groblje" d.o.o. Bijeljina, predmet koje žalbe se odnosi na radnje ugovornog organa koje su prema navodima žalioca protivne Zakonu o javnim nabavkama BiH, te da je JZU Bolnica „Sveti Vračevi" Bijeljina bila u obavezi da pokrene postupak javne nabavke usluga propisanih Aneksom II dio A tačka 16. Zakona o javnim nabavkama BiH - Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge.
Protiv navedenog zaključka JKP. „Gradsko groblje" d.o.o. Bijeljina, putem punomoćnika Milana Matića, advokata iz Bijeljine, blagovremeno izjavljuje prigovor dana 1.3.2021. godine.
U prigovoru se navodi da je JZU Bolnica „Sveti Vračevi" Bijeljina ugovorni organ u smislu odredbi ZJN, da je ugovorni organ bio u obavezi da u pouci o pravnom lijeku omogući podnošenje žalbe URŽ-u, a ne direktoru ugovornog organa, dalje obrazlažući da je JKP „Gradsko groblje d.o.o. Bijeljina obavlja pogrebnu djelatnost, da je žalilac, putem punomoćnika, uputio ugovornom organu zahtjev za pristup informacijama, odnosno da je ugovorni organ bio u obavezi da provede postupak javne nabavke usluga odvoza patoanatomskog i patološkog otpada.

Nakon razmatranja istaknutih prigovora i cjelokupnog spisa ocijenjeno je da je prigovor neosnovan iz sljedećih razloga:
Neosnovani su navodi podnosioca prigovora da mu se moralo omogućiti podnošenje žalbe URŽ-u, o čemu će biti dodatno riječi. U svakom slučaju podnosiocu prigovora omogućeno je pravo na djelotvoran pravni lijek, putem instituta prigovora koji podnosilac blagovremeno koristi. U postupku odlučivanja o prigovoru vrši se preispitivanje zakonitosti pobijane odluke, čime je omogućeno podnosiocu prigovora da se očituje na eventualne nepravilnosti i time data odgovarajuća pravna pouka.
Što se tiče navoda koji se odnose na zahtjev za pristup informacijama od 8.12.2020. godine, ističemo da je podnosilac prigovora, shodno Zakonu o slobodi pristupa informacijama ("Službeni glasnik Republike Srpske", broj 20/2001) aktom ove ustanove broj 941/21 od 22.2.2021. godine, putem preporučene poštanske pošiljike (koja je uredno - zaprimljena) obavješten da Bolnica nije dobila saglasnost druge strane za dostavu tražene dokumentacije, čime se neosnovanim ukazuju navodi da Bolnica nije postupila no navedenom zahtjevu.
Dalje, potrebno je naglasiti da u konkretnom slučaju ne postoji postupak javne nabavke za usluge koje se odnose na Aneks II dio A tačka 16. Zakona o javnim nabavkama BiH - Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge, na osnovu kojeg bi podnosilac prigovora imao pravo izjaviti žalbu koja je propisana Zakonom o javnim nabavkama BiH, te je neosnovana tvrdnja podnosioca prigovora da ima aktivnu legitimaciju za podnošenje žalbe u skladu sa članom 97. Zakona o javnim nabavkama BiH, čime se neosnovanim ukazuju i tvrdnje da se podnosiocu prigovora moralo omogućiti u pouci o pravnom lijeku u pobijanom zaključku podnošenje žalbe URŽ-u, a ne direktoru ustanove. Članom 2. Zakona o upravljanju otpadom propisano je da je upravljanje otpadom djelatnost od opšteg interesa, što podrazumijeva sprovođenje propisanih mjera za postupanje sa otpadom u okviru sakupljanja, transporta, skladištenja, tretmana i odlaganja otpada, uključujući i nadzor nad tim aktivnostima i brigu o postrojenjima za upravljanje otpadom poslije zatvaranja. Takođe članom 6. stav (1) tačka r. istog zakona, definisano je da je odlaganje otpada bilo koji postupak ili metoda ukoliko ne postoje mogućnosti regeneracije, reciklaže, prerade, direktnog ponovnog korištenja ili upotrebe alternativnih izvora energije u skladu sa D-listom. Bolnica kao javna zdravstvena ustanova preduzima sve radnje u skladu sa zakonskim propisima, Statutom, opštim aktima i procedurama koje se odnose na upravljanje otpadom, posjeduje dozvolu za upravljanje otpadom i ekološku dozvolu. Prema tome, u okviru djelatnosti bolnice, pored zdravstvene zaštite stanovništva, spada i obrada i odlaganje opasnog otpada 38.22) usklađene shodno zakonskim i podzakonskim propisima koje se odnose na klasifikaciju djelatnosti, te isto definisano Statutom bolnice.
Prema prethodno navedenom, Bolnica je ustanova u čiju djelatnost spada odlaganje otpada, te shodno tome nije u zakonskoj obavezi da sprovodi postupak javne nabavke usluga propisanih Aneksom II dio A tačka 16. Zakona o javnim nabavkama BiH - Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge.

Razmotrivši navode prigovora u kontekstu relevantnih propisa jasno je da je donošenju ožalbenog zaključka prethodilo pravilno utvrđeno činjenično stanje i na tako utvrđeno činjenično stanje pravilno primjenjeno materijalno pravo, te je shodno navedenom odlučeno kao u dispozitivu.
Pouka o pravnom sredstvu: Ovo rješenje je konačno u upravnom postupku i protiv njega se ne može izjaviti žalba, ali se može pokrenuti upravni spor tužbom kod Okružnog suda u Bijeljini u

roku od 30 (trideset) dana od dana prijema rješenja. Uz tužbu se prilaže ovo rješenje i sudska taksa."

Ovaj organ je aktom broj: JN2-02-07-1-428-6/21 od 21.04.2021. godine zatražio od ugovornog organa dostavi izjašnjenje u povodu žalbe žalioca, na što je ugovorni organ dostavio izjašnjenje broj: 2437/2021 od 28.04.2021. godine u kojem navodi:

„Pisanom instrukcijom broj JN2-02-07-1-428-6/21 od 21.4.2021. godine tražili ste naše izjašnjenje na žalbu JKP „GRADSKO GROBLJE" d.o.o. Bijeljina broj 1121/2021 od 1.2.2021. godine (iako je ispravan broj i datum 1121/2020 od 23.12.2020. godine).

S tim u vezi obavještavamo vas da smo dana 24.12.2020. godine zaprimili podnesak punomoćnika JKP „GRADSKO GROBLJE" d.o.o. Bijeljina broj 1121/2020 od 23.12.2020. godine naslovljen kao „Žalba na radnje ugovornog organa": Isti je odbačen zaključkom ove ustanove broj 946/21 od 22.2.2021.godine kao nedopušten, iz razloga bliže navedenih u samom zaključku. Na navedeni zaključak JKP „GRADSKO GROBLJE" d.o.o. Bijeljina izjavljuje putem punomoćnika prigovor broj 1121/2021 od 27.2.2021. godina, a koji prigovor je odbijen rješenjem ove ustanove broj 2168/21 od 19.4.2021.godine kao neosnovan, iz razloga bliže navedenih u samom rješenju.

Prilog:

1. *Zaključak broj 946/21 od 22.2.2021. godine i*
2. *Rješenje broj 2168/21 od 19.4.2021. godine."*

Ovaj organ je uvidom u cjelokupan spis zaključio kako žalioc osnovano ukazuje na činjenicu da je ožalbeni akt zaključak broj 946/21 od 22.2.2021. godine, nezakonit, tj. ugovorni organ nije mogao žalbu na radnje ugovornog organa odbaciti kao nedopuštenu.

Naime, ugovorni organ je u konkretnom slučaju postupio suprotno odredbama Zakona o javnim nabavma i podzakonskim aktima, provodeći ovu nabavu, bez primjene odredbi koji jeguliraju postupak javnih nabava, jer je nesporna činjenica da je bio dužan ovu javnu nabavu provesti jednim od postupaka javne nabave.

Potpuno neosnovano ugovorni organ opravdava svoje postupke, na način da bolnica kao javna ustanova preduzima sve radnje u skladu s zakonskim propisima, opštim aktima i procedurama koje se odnose na upravljanje otpadom, posjeduje dozvole za upravljanje otpadom i ekološku, pa prema tome pored zdravstvene zaštite stanovništva, u djelatnosst bolnice spada i obrada i odlaganje otpada, te shodno tome nije u zakonskoj obavezi da sprovodi postupak javne nabavke usluga propisanih Aneksom II dio A tačka 16. ZJN.

Naime, činjenica da je prethodni ugovor bio dodjeljen ponuđaču TR „BOŽUR" Bijeljina, te činjenica da je Aneksom II dio A tačka 16. Zakona o javnim nabavkama - Usluge odlaganja otpada, kanalizacione usluge i druge sanitarne usluge, ovaj organ jasno zaključuje kako je ugovorni organ bio dužan postupiti u skladu s odredbama ZJN-a, te ovaj postupak nabave provesti u skladu s istima, na što žalioc osnovano ukazuje, zbog čega se žalbeni navod smatra osnovanim.

Naime, žalilac osnovano ukazuje kako je JZU BOLNICA „SVETI VRAČEVI" BIJELJINA ugovorni organ u smislu odredbi člana 4. stav 1. tačka b) ZJN, tj. dužan je primjenjivati ovaj zakon kako je to i propisano odredbom člana 4. stav (3) Zakona o javnim nabavkma.
Zbog ove činjenice žalioc osnovano ukazuje da je ugovorni organ u pouci o pravnom lijeku bio u obavezi da omogući podnošenje žalbe KRŽ/URŽ-u, a ne direktoru ugovornog organa, koji je ujedno i donosilac zaključka, zbog čega se zaključuje kako, ne postoje razlozi odbacivanja žalbe.

Zbog svega naprijed jasno utvrđenog i obrazloženog ovaj organ poništava Zaključak br: **946/21** od 22.02.2021. godine, te nalaže ugovornom organu da meritorno riješi žalbu žalioca izjavljenu na radnje ugovornog organa broj: 1121/2020 od 23.12.2020. godine.

Imajući u vidu da sve naprijed navedeno, ovaj organ usvaja predmetnu žalbu žalioca i utvrđuje kako žalitelju pripadaju odvjetnički troškovi sukladni s Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad advokata Republike Srpske.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova za sastav žalbe od 27.02.2021. godine izjavljenu na Zaključak br: **946/21** od 22.02.2021. godine u iznosu od 1.535,62 KM.

S obzirom da se žalba usvaja, ovaj organ je usvojio zahtjev žalitelja za naknadom troškova postupka, sukladno s člankom 105. Zakona o upravnom postupku i to:

- Za sastav žalbe od 27.02.2021. godine koji se sastoje od troškova sastava žalbe po advokatu u iznosu od 150 bodova, te uvećano za 50% odnosno 75 bodova i uvećanje od 25% prema tarifi br 12. što iznosi 37,5 bodov, odnosno ukupno 262,5 boda, a što u novčanom smislu znači 525,00 KM plus PDV od 17%, što ukupno iznosi 614,25 KM, dok u preostalom dijelu zahtjeva za nadoknadom troškova za sastav žalbe, zahtjev se odbija kao neosnovan.

Ovaj organ je odlučio o troškovima sukladno sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine.

Povrat uplaćenih sredstava u iznosu od 2.000,00 KM izvršiti će se posebnim aktom u skladu sa članom 108. stav 7. Zakona o javnim nabavama BiH ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) 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 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog rješenja može se podneti tužba u upravno sporu pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



PREDSJEDNIK VIJEĆA

Radomir Pašić, dipl pravnik

Dostaviti:

- **JKP „GRADSKO GROBLJE“ d.o.o. Bijeljina**
- **JZU BOLNICA „SVETI VRAČEVI“ Bijeljina**
- EVIDENCIJA
- A / A