BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-512-7/21

Mostar: 20.05.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar postupajući po žalbi potencijalnog ponuđača BTG d.o.o. Tomislavgrad od 12.02.2021.god. izjavljena na Zaključak ugovornog organa Općina Prozor Rama broj 01/1-11-3262/20-8 od 04.02.2021. u postupku javne nabavke lož ulja za javne ustavove i osnovne škole na području općine Prozor-Rama za 2021. godinu na osnovu člana 93. stav (7), član 104. i član 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službene novine BiH" broj 39/14) 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 Vijeća II održanoj dana 20.05.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Usvaja se žalba ponuđača BTG d.o.o. Tomislavgrad od 12.2.2021.god. izjavljena na Zaključak ugovornog organa Općina Prozor Rama broj 01/1-11-3262/20-8 od 04.02.2021. u postupku javne nabavke lož ulja za javne ustavove i osnovne škole na području općine Prozor-Rama za 2021. godinu, i poništava se: Zaključak ugovornog organa Općina Prozor Rama broj 01/1-11-3262/20-8 od 04.02.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak, u fazu odlučivanja po žalbi žalitelja izjavljenoj na Odluku o izboru ponuđača broj 01/1-11-3262/20-4 od 15.01.2021. godine.

2. O povratu uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno Rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ Općina Prozor Rama (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) na Portalu javnih nabava 4.3.2021. godine je objavio Obavijest br.1025-1-1-95-3-56/20 od 24.12.2020.

godine u postupku javne nabavke – Nabavka lož ulja za za javne ustavove i osnovne škole na području općine Prozor-Rama za 2021. godinu
Ugovorni organ donio je Odluku o izboru ponuđača broj 01/1-11-3262/20-4 od 15.01.2021. godine na koju je ponuđač BTG d.o.o. Tomislavgrad izjavio žalbu koju je ugovorni organ odbacio Zaključkom broj 01/1-11-3262/20-8 od 04.02.2021. godine kao neblagovremenu. Na Navedeni Zaključak ponuđač "BTG" d.o.o. Tomislavgad (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je 12.2.2021.god., koju je ugovorni organ u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, proslijedio ovom organu, kod koga je zaprimljena 17.02.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorno tijelo je donijelo Odluku broj 01/1-11-3262/20-4 od 15.01.2021 godine o izbori ponuditelja za predmet javne nabave „Nabava lož ulja za javne ustanove i osnovne škole na području općine Prozor-Rama za 2021 godinu" u otvorenom postupku, Obavještenje nabavci broj 1025-1-1-95-3-56/20 objavljeno dana 24.12.2020. godine, na portalu javnih nabavki.
Odluku broj 01/1-11-3262/20-4 od 15.01,2021. godine zaprimili smo dana 20.01,2021. godine, na koju sukladno članku 100. stavak 4. ZJN imamo pravu na žalbu u roku od 10 dam od dana prijema.
Sukladno navedenom u našem slučaju rok za žalbu je isticao dana 30.01.2021. godine S obzirom daje 30.01.2021. godine subota, tj. dan u koji ugovorno tijelo ne radi, to se rok pomjera za prvi radni dan, odnosno 01.02.2021. godine, kada smo i podnijeli žalbu.
Članak 92. Stavak 2 Zakona o upravnom postupku BiH ("SI. list BiH broj: 29/02., 12/04. S8/07-, 93/09., 41/13. i 40/16.) propisuje
"(2) Ako posljednji dan roka pada u nedjelju ili na dan državnog praznika, ili u neki drugi dan kad organ kod koga se radnja postupka ima poduzeti ne radi, rok ističe istekom prvog narednog radnog dana. "
Kako je posljednji dan roka padao u subotu tj. dan u koji Općina Rarna kao upravni organ kod kojega se radnja postupka ima poduzeti ne radi, to se rok prenosi na prvi naredni radni dan, u konkretnom slučaju na 01.02.2021. godine kada smo predali žalbu Ugovornom tijelu.
Ured za razmatranje žalbi u Rješenju broj JN2-01,07-1-968-7/19 od 16.05.2019. godine navodi "Presudom Suda BiH broj: Si 3 U019222 15 U od 17.06.2016. godine u pogledu navedenog pitanja odlučeno je sledeće;
"Tužitelj je odluku o prigovoru ugovornog organa zaprimio putem fax-a dana 30.03.2015 godine. Dakle, tužitelj je mogao drugostepenom organu žalbu dostaviti blagovremeno no navedenu odluku najkasnije do 06.04.2015. godine, obzirom da je rok za predaju žalbe isticao u subotu 04.04.2015. godine, to se isti prebacuje na ponedjeljak 06.04.2015. godine. Tužite!; je međutim žalbu podnio dana 07.04.2015. godine, obzirom da je 06,04.2015. godine bio neradni dan.

Shodno navedenom žalba je podnesena u zakonom propisanom roku od pet dana računajući da je zadnji dan roka isticao u neradni dan pa se u skladu sa odredbom člana 92. stav 2. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", broj: 19/02. do 93/09.) kojim je propisano da ako posljednji dan roka pada u nedjelju ili na dan državnog praznika, ili u neki drugi dan kod koga se radnja postupka ima preduzeti ne radi, rok ističe istekom prvog narednog radnog dana pa je tuženi nepravilno odlučio kada je osporenom odlukom žalbu tužitelja odbacio kao neblagovremenu.

..... može se utvrditi da je tuženi nepravilno odlučio kada je blagovremenosi žalbe tužitelja cijenio od datuma kada je isticao rok za ulaganje žalbe pri tome ne vodeći računa da li dan isteka roka pada u neradni dan".

Ovaj organ kostatuje da je odredbama člana 101. Zakona o javnim nabavkama propisani rokovi u kojima kandidati/ponuđači ugovornom organu mogu da ulože žalbu ukoliko su nezadovoljni nekim aktom donesenim od strane istog.

Takođe odredbama člana 117. Zakona o javnim nabavkama propisana je supsidijarna primjena Zakona o upravnom postupku ukoliko neko pitanje nije uređeno odredbama Zakona o javnim nabavkama.

Kako u konkretnom slučaju Zakonom o javnim nabavkama kao lex specijalis nije uređeno pitanje kako se računaju rokovi ako dan kada ističe rok pada u neradni dan odnosno dam: državnog praznika to se primjenjuju odredbe Zakona o opštem upravnom postupku.

Imajući u vidu odredbe Zakona o opštem upravnom postupku kao i stav Suda BiH izražen u Presudi broj: Si 3 U019222 15 U od 17.06.2016. godine, to ovqj organ cijeni da je ugovorni organ pogrešno utvrdio relevantne činjenice i nepravilno primijenio materijalno pravo, kada je blagovremenosi žalbe žalioca cijenio od datuma kada je isticao rok za ulaganje žalbe pri tome ne vodeći računa da li dan isteka roka pada u neradni dan.

Kako ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da: "Subota kod ugovornog organa je neradni dan za administrativne poslove, kada ne radi ni protokol za prijem pismena", to je isti bio u obavezi da na pravilan način primjeni odredbu Zakona o opštem upravnom postupku jer upravo organ kod koga se predmetna radnja trebala izvršiti na dan kada je isticao rok za ulaganje žalbe ne radi, pa je žalilac bio u nemogućnosti da izvrši predaju predmetne žalbe.

U ponovnom postupku ugovorni organ je u obavezi da predmetnu žalbu uzme u razmatranje donese pravilnu i na zakonu zasnovanu odluku, a zatim predmetni postupak nastavi u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, podzakonskim aktima i predmetnom tenderskom dokumentacijom. "

Dokaz: Rješenja Ureda za razmatranje žalbi broj JN2-01.07-1-968-7/19 od 16.05,2019 godine

Također, u Rješenju Ureda za razmatranje žalbi broj JN2-03-07-1-2659-7/19 od 07.11.2019 godine se navodi:
Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdio kako зс navodi da jc žalttelj zaprimio Odluku bruj 02-02-34* 100,20/19 od 24.09.2019. godine, dan« 30.09*2019, gadioe, U pouci o pravnom lijeku jc navedeno da sc žalba može iagaviti Uredu za razmatranje žalbe - Ispostava Mostar putem ugovorog organa u roku od 5 dana od prijema odluke.
Kako je rok za Žalbu isticao u neradni dan (subota) 05.10*2019. godine, Žalitelj je ispravno postupio kada jc dostavio žalbu ugovornom organu u ponudetjak 07,10,2019. godine, imajući u vidu odredbu Slina 92. stav (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04,88/07,93/09, 41/13 i 53/16) koji propisuje:
"(2) Ako posljednji dan roka pada u nedjelju ili na dan državnog praznika, Ш u neki drugi dati kad organ kod koga se radnja postupka Una poduzeti ne radi, rok ističe istekom prvog narednog radnog dana. "

imajući u vidu da je Članom 117. Zakona o javnim nabavkama propisana supsidijaroa primjena Zakon« o upravnom postupku ukoliko neko pitanje nije uređeno odredbama Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ utvrđuje osnovanim žalbeni navod žalitclja, tc utvrđuje daje izjavljene žalba blagovremena.
Kako je iz navedenih Rješenja Ureda za razmatranje žalbi, jasno riješeno pitanje габиnaцjr rokova, proizlazi daje pobijani Zaključak nezakonit.
Podnositelj žalbe predlaže da Ugovorno tijelo postupi u skladu s člankom 100. stavak 3. ZJN žalbu usvoji, pobijam Zaključak poništi i Odluči po žalbi. Međutim, ukoliko Ugovorno tijelo smatra daje žalba neosnovana tražimo da postupi u skladu sa Člankom 100. stavak 5. ZJN istu proslijedi Uredu za razmatranje žalbi.
Na osnovu navedenog podnositelj žalbe predlaže da Ured za razmatranje žalbi postupi u skladu s ovlaštenjima iz ZJN, poništi pobijani Zaključak, naloži ponovnu provedbu postupka ocjene žalbe, te naloži povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka iz članka 108, ZJN.

Ugovorni organ je dostavio ovom organu izjašnjenje na žalbu. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

U skladu sa čl. 100. Zakona o javnim nabavama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), a po zaprimanju žalbe na Zaključak ugovornog tijela broj: 01/1-11-3262/20-8 od 04.02.2021. god., od strane ponuditelja "BTG" d.o.o. Tomislavgrad, koja je kod ugovornog tijela zaprimljena, dana, 12.02.2021. god., u prilogu Vam dostavljamo istu sa odgovarajućom dokumentacijom u vezi otvorenoga postupka javne nabave robe pod nazivom: "Nabava lož ulja za javne ustanove i osnovne škole na području općine Prozor-Rama za 2021. godinu".

Obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava pod brojem 1025-1-1-95-3-56/20, dana, 24.12.2020. godine.

Nakon završenog pregleda i ocjene primljenih ponuda od strane Povjerenstva za provođenje predmetne nabave, ugovorno tijelo je, dana, 15.01.2021. god. donijelo Odluku o izboru ponuditelja , te je na istu ponuditelj "BTG" d.o.o. Tomislavgrad izjavio žalbu.

Po saznanju daje žalba uložena, ugovorno tijelo je obustavilo postupak predmetne nabave imajući u vidu suspenzivno djelovanje žalbe.

Postupajući u skladu sa čl. 100. st. 1. Zakona o javnim nabavama BiH, ugovorno tijelo je utvrdilo da žalba na Odluku o izboru broj: 01/1-11-3262/20-4 od 15.01.2021. god. nije blagovremena, te je odbačena Zaključkom sukladno čl. 100. st. 2. ZJN.

Žalitelj "BTG" d.o.o. Tomislavgrad je primio Odluku o izboru, dana, 20.01.2021. god. (što je utvrđeno uvidom u dostavnicu), a žalbuje predao na poštu 01.02.2021. god., iako je rok za izjavljivanje žalbe na Odluku o izboru ponuditelja istekao, dana, 30.01.2021. god. (subota).

Žalitelj je, dana, 01.02.2021. god., poslao žalbu ugovornom tijelu i putem mail-a i fax-a. Žalba je odmah evidentirana kod ugovornog tijela.

Ugovorno tijelo Vam prosljeđuje žalbu izjavljenu na naprijed navedeni Zaključak, kako je to propisano u čl. 100. Zakona o javnim nabavama.

Žalba na Zaključak ugovornog tijela broj: 01/1-11-3262/20-8 od 04.02.2021. god. je dozvoljena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Na navode iz žalbe na Zaključak, odgovaramo sljedeće:

Ugovorno tijelo je po okončanju postupka pregleda i ocjene ponuda dostavilo Odluku o izboru ponuditelja žalitelju "BTG" d.o.o. Tomislavgrad, kako je to propisano čl. 70. ZJN.

Uzimajući u obzir odredbe čl. 101. pod točkom d), gdje je propisan rok za žalbu od 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabave, te da ZJN ima status "lex specialis" u odnosu na ZUP, čije se odredbe primjenjuju supsidijarno u žalbenom postupku, to je ugovorno tijelo Zaključkom odbacilo predmetnu žalbu kao neblagovremenu.

Dakle, rok za žalbu na Odluku o izboru u ovom slučaju je istekao 30.01.2021. god. (subota), a žalba je predana na poštu, dana, 01.02.2021. god. (ponedjeljak).

Zalitelj je žalbu mogao predati na poštu i na dan 30.01.2021. god., jer pošta radi subotom.

Naglašavamo daje žalbu taj dan mogao poslati mail-om i fax-om ugovornom tijelu (bez obzira što ugovorno tijelo ne radi), pa izlika da ugovorno tijelo ne radi subotom nije opravdana.

Dakle, zadnji dan roka nije bila nedjelja, već subota -što nije isto, uzimajući u obzir i odredbe ZUP-a u pogledu računanja rokova, jer subotom radi pošta, pa se žalba može predati, a nije bio nikakav državni, ni vjerski blagdan.
Zakonom o javnim nabavama i tenderskom dokumentacijom je predviđeno da se komunikacija između ugovornog tijela i ponuditelja može obavljati i putem faksa i e-maila na broj faksa i e-mail adresu označenu u T.D., tako daje žalitelj mogao i na taj način "proslijediti" žalbu ugovornom tijelu, što je i učinio, ali tek u ponedjeljak 01.02.2021. god.
Žalba žalitelja "BTG" d.o.o. Tomislav grad je odbačena Zaključkom iz naprijed navedenih razloga.
Uz ovo izjašnjenje, Ugovorno tijelo Vam dostavlja dokumentaciju vezanu za predmetni postupak.

Ovaj organ prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavkama, te utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članova Zakona.

Žalba je osnovana

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim organom, izvedeni su dokazi na osnovu pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ Odlukom broj: 01/1-11-3262/20-4 od 15.01.2021 godine, izvršio izbor najpovoljnijeg ponuđača. Navedena odluka je zaprimljena od strane izabranog ponuđača dana 20.01.2021 godine putem pošte.

Protiv navedene odluke žalitelj je izjavio žalbu koju je ugovorni organ pobijanim zaključkom odbacio kao neblagovremenu.

U obrazloženju navedenog Zaključka se navodi ....."Uvidom u dostavnicu utvrđeno je da je žalitelj zaprimio odluku o izboru dana 20.01.2021 godine, zakonom je propisan rok za

izjavljivanje žalbi najkasnije 10 dana po prijemu iste. Dakle uzimajući u obzir odredbe zakona rok za izjavljivanje žalbe je istekao dana 30.01,2021 godine (subota). Žalitelj je dana 01.02.2021 godine, poslao žalbu 01.02.2021 godine te je ista neblagovremeno izjavljena....."

U vezi sa navedenim ovaj organ ističe da je nesporno da je odluka ugovornog tijela dostavljena žalitelju dana 20.01.2021 godine, te shodno tom uvažavajući odredbe Zakona o upravnom postupku rok za izjavljivanje žalbe počinje teći naredni dan od prijema tj. od 21. 01. 2021. godine i ističe na dan subota 30.01.2021 godine, subota, a što u svom izjašnjenju ne spori niti ugovorno tijelo.

Imajući u vidu činjenicu da je subota neradni dan kod ugovornog tijela kod koga se radnja postupka ima poduzeti, što također ne osporava ugovorno tijelo, u skladu sa članom 92. stav (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", broj 29/02; 12/04; 88/07; 93/09; 41/13 i 53/16), rok ističe istekom prvog narednog radnog dana. U konkretnom slučaju rok za izjavljivanje žalbe bio je u dan ponedjeljak, 01. 02. 2021. godine. Nesporni su navodi ugovornog tijela da je žalitelj žalbu mogao predati na poštu i na dan 30. 01. 2021. godine, jer pošta radi subotom, zatim da je istu mogao izjaviti mail-om i fax-om ugovornom tijelu (bez obzira što ugovorno tijelo subotom ne radi) a u skladu sa Zakonom o javnim nabavama i tenderskoj dokumentaciji gdje je predviđeno da se komunikacija između ugovornog tijela i ponuditelja može obavljati na gore opisani način. Međutim, zakonskim odredbama dana je mogućnost žalitelju da sam bira način na koji će uložiti žalbu, ali ta žalba mora biti dopuštena, blagovremena i uložena od ovlaštene osobe. Prema tome, žalitelj se u konkretnom postupku javne nabavke odlučio da uloži žalbu zadnjeg dana roka (ponedjeljak, 01. 02. 2021. godine) od dana prijema osporavane odluke ugovornog organa, te ovaj organ utvrđuje da je žalba žalitelja blagovremeno izjavljena te samim time ugovorni organ nije pravilno utvrdio procesnu pretpostavku, pa se žalba usvaja kao osnovana, poništava pobijani Zaključak ugovornog organa, broj 01/1-11-3262/20-8 od 04. 02. 2021. godine i predmet se vraća ugovornom organu u fazu odlučivanja po žalbi žalitelja izjavljenoj na Odluku o izboru ponuđača broj 01/1-11-3262/20-4 od 15. 01. 2021. godine.

Povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktomu 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 temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, u skladu sa članom 97. stav (3), članom 104. i članom 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavama 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) ovoj organ riješio je žalbu kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog Rješenja može se pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Josip Dragić, dipl. ur.

Dostaviti:
- BTG d.o.o. Tomislavgrad
- Općina Prozor-Rama
- evidencija
- a/a