BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANjE ŽALBI

BOSNA I HERCEGOVINA
KANCELARIJA ZA RAZMATRANjE ŽALBI

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1365-8/21
Datum: 03.06.2021. godine

Kancelarija za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača „GLOBTOUR" d.o.o. Međugorje, zastupanom po punomoćniku Nerminu Vili, advokatu iz Sarajeva, izjavljenoj na Zaključak o odbacivanju žalbe broj 02-23-552-8/21 od 03.05.2021. godine, Ugovornog organa Općina Grude u postupku javne nabavke usluga prijevoza učenika osnovnih i srednjih škola na području općine Grude, na osnovu člana 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) i člana 230. Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na plenarnoj sjednici Kancelarije za razmatranje žalbi, održanoj dana 03.06.2021. godine, donijela je

R J E Š E NJ E

1. **Usvaja se žalba** ponuđača „GLOBTOUR" d.o.o. Međugorje, zastupanom po punomoćniku Nerminu Vili, advokatu iz Sarajeva i poništavaju se:
   - Zaključak o odbacivanju žalbe broj 02-23-552-8/21 od 03.05.2021. godine,
   - Odluka o poništenju postupka javne nabave broj 02-23-552-5/21 od 23.04.2021. godine i Zaključak 02-23-552-7/21 od 03.05.2021. godine
   - Obavijest o poništenju postupka nabave 1263-1-2-23-4-14/21 od 23.04.2021. godine.

   Predmet se vraća ugovornom organu na ponovni postupak.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.
3. Zahtjev žalioca zastupanog po punomoćniku Nerminu Vili, advokatu iz Sarajeva za naknadu troškova žalbenog postupka (2 žalbe) usvaja se u iznosu od 280,80 KM po žalbi dok se u preostalom dijelu odbija kao neosnovan.
4. Obavezuje se ugovorni organ Općina Grude da u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja nadoknadi troškove žalbenog postupka u iznosu od 561,60 KM (2 x 280,80 KM).

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ Općina Grude donio je dana 03.05.2021. godine Zaključak broj 02-23-552-8/21 kojim je odbačena kao nedopuštena žalba izjavljena od strane potencijalnog ponuđača u postupku „GLOBTOUR" d.o.o. Međugorje.

Žalilac „GLOBTOUR" d.o.o. Međugorje, zastupan po punomoćniku Nerminu Vili, advokatu iz Sarajeva, nezadovoljan predmetnim Zaključkom izjavio je žalbu protiv istog tražeći da se žalba usvoji, a koja je putem ugovornog organa u skladu s članom 107. Zakona o javnim nabavkama, proslijeđena ovom organu na postupanje i zaprimljena kod istog dana 19.05.2021. godine.

Žalilac u žalbi i odgovoru na izjašnjenje ugovornog organa ističe sledeće navode:

- Ugovorni organ nezakonito ističe da nije moguće izjaviti žalbu na obavještenje o poništenju postupka jer upravo zbog takvog stava objavljuje predmetnu Obavijest kako bi spriječio ponuđače da izjave žalbu i kako bi poništio postupak nezakonito.
- Ugovorni organ nije u formi Odluke odlučio o ishodu postupka javne nabavke, odnosno nije dinio Odluku o poništenju postupka javne nabavke koja je obrazložena i iz čijeg obrazloženja bi bili sasvim jasni i dokazani razlozi zbog kojih se postupak poništava. Dakle, ugovorni organ krši načelo transparentnosti jer prije svega nije donio Odluku o poništenju postupka a posebno jer nije jasno i precizno obrazložio razloge za poništenje postupka.
- Ugovorni organ sam sebe inkriminira navodeći da ima ugovor o koncesiji koji važi do 2022. godine, a što ne predstavlja valjan, opravdan i zakonit razlog kako bi se postupak javne nabavke otkazao/poništio jer se ne radi o razlozima koji su van kontrole ugovornog organa i koji su bili nepredvidivi u vrijeme pokretanja postupka.

U izjašnjenju na žalbene navode ugovorni organ navodi sledeće:

- Zakonom o javnim nabavkama nije propisana mogućnost žalbe na Obavijest o poništenju postupka javne nabavke. Za dokazivanje tvrdnje dostavlja Rješenje URŽ-a u drugom predmetu koji nema dodirnih tačaka sa predmetnim slučajem jer se u priloženom Rješenju radi o žalbi na Obavještenje kao sastavnom dijelu tenderske dokuemtnacije a ovdje se radi o obavještenju kojim je postupak otkazan.
- Slanje odluke ponuđačima koji su preuzeli TD nije bilo potrebno obzirom da se radi o otkazivanju postpuka.
- Ugovorno tijelo ima važeći ugovor o koncesiji za linijski prijevoz osoba na području općine Grude koji važi do 2022. godine što je i bio razlog za otkazivanje postupka, te nije moguća nabavka usluga za koje ugovorno tijelo ima uredne ugovore za ovu godinu.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od strane ovlaštene osobe, shodno članu 109. stav (1) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) i članu 227. stav (1) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13).

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

Žalba je osnovana.

Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i zakonske odredbe, utvrdio da je potrebno usvojiti žalbu ponuđača „GLOBTOUR" d.o.o. Grude, te poništiti akte ugovornog organa nabrojane u dispozitivu ovog Rješenja i predmet vratiti ugovornom organu na ponovni postupak iz sledećih razloga:

Ugovorni organ Općina Grude je dana 19.04.2021. godine objavila Obavještenje o javnoj nabavci broj 1263-1-2-23-3-12/21 za otvoreni postupak javne nabavke usluga prijevoza učenika osnovnih i srednjih škola na području općine Grude.

Dana 23.04.2021. godine ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka javne nabave broj 02-23-552-5/21 navodeći da je naknadnim uvidom u evidenciju o postojećim ugovorima utvrdio da je javna nabavka preuranjena jer je na snazi postojeći ugovor o koncesiji kojima je regulirana predmetna usluga sa rokom važenja do 05.04.2022. godine.

Dana 23.04.2021. godine ugovorni organ je na Portalu javnih nabavki objavio obavijest o poništenju postupka nabave, navodeći kao razlog dokazive razloge koji su izvan kontrole ugovornog tijela i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke i da je nabavka preuranjena jer je na snazi postojeći ugovor o koncesiji kojima je regulirana predmetna usluga sa rokom važenja do 05.04.2022. godine.

Dana 26.04.2021. godine žalilac je izjavio Žalbu na predmetnu Obavijest o poništenju postupka javne nabavke.

Dana 03.05.2021. godine ugovorni organ donosi Zaključak o ispravci greške broj 02-23-552-7/21 kojim ispravlja grešku u dispozitivu Zaključka broj 02-23-552-5/21 od 23.04.2021. godine na način da umjesto riječi poništenju i poništava treba da stoje riječi otkazivanju i otkazuje, pozivajući se na član 217. stavak 2. Zakona o upravnom postupku FBiH („Službene novine FbiH" br. 2/98 i 48/99).

Dana 03.05.2021. godine ugovorni organ donosi Zaključak o odbacivanju žalbe žalioca ocjenjujući je nedopuštenom.

Imajući u vidu navedenu hronologiju postupka javne nabavke, ovaj organ prije svega ističe da je ugovorni organ nesporno donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke dana 23.04.2021. godine i isti dan na Portalu javnih nabavki objavio Obavijest o poništenju postupka nabave.

Iako je nesporno da je donio predmetnu Odluku o poništenju, ugovorni organ u svom izjašnjenju, kao i Zaključku osporava žaliocu pravo na žalbu cijeneći da je isti izjavio žalbu na Obavještenje o poništenju postupka, a ne sporeći da mu predmetnu Odluku nije ni dostavio smatrajući kako navodi da za istim nije bilo potrebe jer se ne radi o poništenju postupka već o otkazivanju postupka, što ovaj organ smatra neprihvatljivim.

Dana 03.05.2021. godine ugovorni organ donosi Zaključak o ispravci greške kojim umjesto riječi poništenje u predmetnom Odluci o poništenju treba da stoje riječi otkazuje.

Ovaj organ ukazuje da je članim 217. stavak 2. Zakona o upravnom postupku FBiH („Službene novine FbiH" br. 2/98 i 48/99) propisano da Organ koji je donio rješenje, odnosno službena osoba koja je potpisala ili izdala rješenje, može u svako vrijeme da ispravi greške u imenima ili brojevima, pisanju ili računanju, kao i druge očigledne netačnosti u rješenju ili njegovim ovjerenim prepisima. Ispravka greške proizvodi pravni učinak od dana od koga proizvodi pravni učinak rješenje koje se ispravlja.

U konkretnom slučaju prema ocjeni ovog organa ne radi se o ispravci greške u imenim ili brojevima, pisanju ili računanju kao ni drugoj očigeldnoj netačnosti u rješenju.
Neprihvatljivo je za ovaj organ donošenje zaključka o ispravci greške kojom se predmetna odluka o poništenju postupka na koju je izjavljena žalba mijenja u odluku kojom se otkazuje postupak.

Dakle, konfuzno i nejasno vođenje predmetnog postupka od strane ugovornog organa na način da izjavljenu žalbu na poništenje postupka odbacuje kao nedopuštenu na isti dan kada donosi zaključak o ispravci greške koja se ne može smatrati tehničkom greškom, dvosmislenost i nejasnost u donesenim aktima i izjašnjenju ugovornog organa gdje u nekim dijelovima navodi da se radi o poništenju postupka a u drugim da se postupak otkazuje, ukazuje na niz procesnih povreda u postupku te na neodrživost predmetne Odluke i pratećeg Zaključka, te Zaključka o odbacivanju žalbe kao nedopuštene jer iste nisu na Zakonu zasnovane.

U pogledu dijela žalbenog navoda koji se odnosi na razloge za poništenje/otkazivanje postupka javne nabavke ovaj organ ukazuje da je članom 69. stav (3) Zakona o javnim nabavkama propisano da ugovorno tijelo može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazivih razloga koji su van kontrole ugovonrog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke. Dakle, za primjenu ovog člana Zakona potrebna su dva kumulativna uslova i to da se radi o dokazivim razlozima koji su van kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja javne nabavke.

Članom 102. Stav 2. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) propisano je da je u postupku pravne zaštite ugovorni organ dužan da dokaže postojanje činjenica i okolnosti na osnovu kojih je donio odluku o pravima, preduzeo radnje ili propuštanja, te sproveo postupke, koji su predmet postupka po žalbi.

Iz sporne Odluke i Obavijesti, kao i izjašnjenja ugovornog organa proizilazi da je isti otkazao/poništio postupak jer je naknadnim uvidom u evidenciju o postojećim ugovorima utvrdio da je javna nabavka preuranjena jer je na snazi postojeći ugovor o koncesiji kojima je regulirana predmetna usluga sa rokom važenja do 05.04.2022. godine.

Cijeneći gore propisanu obavezu, ovaj organ smatra da ugovorni organ nije jasno i nedvosmisleno dokazao činjenice i okonosti na osnovu kojih je donio odluke, a posljedično nije dokazao ni ispunjenost kumulativno postavljenih uslova iz stava (3) člana 69. ZJN, odnosno nije dokazao koji su to razlozi koji su bili van kontrole ugovornog organa i koje nije mogao predvidjeti u vrijeme pokretanja javne nabavke.

U ponovljenom postupku ugovorni organ postupiti prema uputama ovog organa, te na osnovu svega donijeti pravilnu i na zakonu zasnovanu Odluku.

Imajući u vidu svaki žalbeni navod, ocjene ovog organa po navodima, ovaj organ je primjenom člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH", broj 39/14), a u vezi sa članom 230. Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) odlučio kao u dispozitivu ovog rješenja.

O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje, 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.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova za pokretanje žalbenog postupka za sastav ove žalbe od strane punomoćnika Žalitelja u iznosu od 1.123,20 KM, kao i troškove za žalbu izjavljenu na Obavijest o poništenju postupka u istom iznosu. Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva, ovaj organ je u skladu sa odredbama člana 18. stav 2. i 33. Tarifa o

nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službene novine Federacije BiH“ broj: 22/04 i 24/04) u konkretnom slučaju pristupio odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da se u konkretnom slučaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima. Žalitelju pripada naknada troškova postupka za podnošenje žalbe u upravnom postupku u neprocjenjivom predmetu, tj. iznos od 240,00 KM uvećano za PDV koji iznosi 40,80 KM, ukupno 280,80 KM po žalbi, za obe žalbe ukupno 561,60 KM, a u skladu sa članovima 12. i 18. stav 2. i 33. Tarifa o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službene novine Federacije BiH“ broj: 22/04 i 24/04) i Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine. U preostalom dijelu zahtjev se odbija kao neosnovan.

U skladu sa navedenim, te u skladu sa članom 105. stav 2. Zakona o upravnom postupku kojim je propisano da: „kada 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 učestovavanjem u postupku. Ako je u takvom slučaju koja od stranaka djelimično uspjela sa svojim zahtjevom, ona je dužna nadoknaditi protivnoj stranci troškove srazmjerno dijelu svog zahtjeva s kojim nije uspjela. Stranka, koja je obiješću prouzrokovala protivnoj stranci troškove u postupku, dužna je toj stranci te troškove nadoknaditi“, odlučeno je kao u dispozitivu ovog rješenja.

UPUTSTVO O PRAVNOM LIJEKU

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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.

PREDSJEDAVAJUĆI KRŽ-a
Marko Kolobarić

Dostaviti:

1. „GLOBTOUR“ d.o.o. Međugorje, zastupan po punomoćniku Nerminu Vili, advokatu iz Sarajeva, ulica Branilaca Sarajeva 23/2 2, 71 000 Sarajevo
2. Općina Grude, 88 340 Grude
3. Evidencija i
4. a/a.