BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-730-7/21

Mostar: 29.04.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, postupajući po žalbi ponuditelja „Defter" d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novo, odvjetniku iz Sarajeva, žalba od 05.03.2021. godine izjavljenoj na Zaključak broj 07/1-11-08-41/21 od 26.02.2021. godine za predmet nabave: *Nabava kancelarijskog materijala,* ugovornog tijela Kazneno-popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), 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" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici vijeća III održanoj 29.04.2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se žalba** ponuditelja „Defter" d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novo, odvjetniku iz Sarajeva, žalba od 05.03.2021. godine izjavljena na Zaključak broj 07/1-11-08-41/21 od 26.02.2021. godine za predmet nabave: *Nabava kancelarijskog materijala,* ugovornog tijela Kazneno-popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo, i **poništava se:**

   - **Zaključak broj 07/1-11-08-41/21 od 26.02.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak**

2. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadom troškova za sastav sastava žalbe od 05.03.2021. godine, zastupan po punomoćniku Adnanu Novo, odvjetniku iz Sarajeva u iznosu od 280,80 KM, koje je ugovorno tijelo dužno isplatiti žalitelju u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja, dok se u preostalom dijelu zahtjev žalitelj odbija kao neutemeljen.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Kazneno-popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo konkurentski postupak za predmet nabave: *Nabava kancelarijskog materijala,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 1061-7-1-4-3-3/21 od 26.01.2021. godine, Ispravka obavještenja broj 1061-7-1-4-8-7/21 od 05.02.2021. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Zaključak broj 07/1-11-08-41/21 od 26.02.2021. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 11.03.2021. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 22.03.2021. godine.

Žalitelj pobijajući predmetni Zaključak u žalbi ističe sljedeće:
„Dana 15.02.2021. godine, Ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 07/1-11- o8-20/2i (odluka zaprimljena putem pošte dana 17.02.2021. godine), te Ugovor dodjeljuje ponuđaču „PLAN PLUS" d.o.o. Zenica. Na predmetnu odluku smo uputili žalbu 25.02.2021. godine gdje su navedeni propusti u ponudi izabranog ponuđača te je traženo da se ponuda izabranog ponuđača eliminira iz dalje procedure te da se ponovo zakaže e-aukcija.
Ugovorni organ je po našoj žalbi donio Zaključak broj: 07/1-11-08-41/21 gdje evidentira da je žalba neblagovremena (gdje Ugovorni organ utvrđuje da je nepobitno utvrđeno da je žalba neblagovremena obzirom da smo Odluku zaprimili dana 17.02.2021. godine a istu proslijedi Ugovornom organu 22.02.2021. godine - po Ugovornom organu mimo dozvoljenog roka za podnošenje žalbe).
Ulažemo predmetnu žalbu na Zaključak ugovornog organa jer je Ugovorni organ pogrešno nepobitno utvrdio činjenice jer je jasno na drugoj stranici svoje odluke o dodjeli ugovora broj: 07/1-11-08-20/21 propisao žalbeni rok gdje jasno stoji *„Pravna pouka: Protiv ove odluke može se izjaviti žalba Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine putem Ugovornog organa u roku od 10 (deset) dana od dana prijema Odluke. Žalba se izjavljuje putem ovog organa."*
Imajući u vidu gore iznesene činjenice ulažemo predmetnu žalbu te predlažemo da Ugovorni organ usvoji i ovu žalbu, poništi Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, odbaci ponudu izabranog ponuđača, zakaže ponovo predmetnu e-aukciju, te nadoknadi žalitelju troškove za sastav ove žalbe. Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu predlažemo da istu dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi, pa predlažemo da Ured nakon zaprimanja žalbi istu usvoji, poništi Odluku o dodjeli ugovora, naloži Ugovornom organu da nadoknadi žalitelju troškove za sastav ove žalbe, te naloži Ministarstvu finansija i trezora Bosne i Hercegovine da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka. Troškovnik: Sastav žalbe -360,00 KM +17% PDV=421,20 KM"

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi: „Žalba je dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.
Ugovorni organ KPZ PT Sarajevo smatra da je žalba neutemeljena iz razloga što je po članu 88. stav 1. Zakona o javnim nabavkama i člana 101. stav 85. istog zakona propisano da se žalba

izjavljuje u roku od 5 (pet) dana od dana prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača. U Odluci o dodjeli ugovora broj: 07/1-11-08-20/21 je došlo do tehničke greške prilikom koje je pogrešno stavljen rok od 10 dana u kojem se žalba može izjaviti Uredu za razmatranje žalbi, a što je ispravljeno Obavještenjem o ispravci tehničke greške u Odluci o izboru: 07/1-11-08-20/21 sačinjenog pod brojem: 07/1-11-08-40/21 od 23.02.2021. godine, te samim tim žalitelj je propustio rok u kojem može izjaviti žalbu prema gore navedenim odredbama Zakona o javnim nabavkama.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-730-4/21 od 12.03.2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

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

Osporavajući predmetni Zaključak žalitelj u svojoj žalbi navodi kako je ugovorno tijelo istim odbacilo njegovu žalbu od 25.02.2021. godine izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 07/1-11-08-20/21, navodeći kako je naprijed navedena žalba nepravovremena jer je izjavljena mimo dozvoljenog roka za podnošenje žalbe. Žalitelj ističe kako je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 07/1-11-08-20/21 zaprimio dana 17.02.2021. godine, a žalbi na istu uložio dana 25.02.2021. godine što je sukladno žalbenom roku u pouci o pravnom lijeku u Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 07/1-11-08-20/21 od 15.02.2021. godine gdje je navedeno kako se protiv iste može se izjaviti žalba Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine putem Ugovornog tijela u roku od 10 (deset) dana od dana prijema Odluke.

S tim u vezi ovo tijelo je uvidom u predmetni spis utvrdilo kako je ugovorno tijelo donijelo Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 07/1-11-08-20/21 dana 15.02.2021. godine, a koju je žalitelj zaprimio 17.02.2021. godine, te uložio žalbu na istu 25.02.2021. godine. Ugovorno tijelo je naprijed navedenu žalbu odbacilo Zaključkom broj 07/1-11-08-41/21 od 26.02.2021. godine kao

nepravovremenu jer je izjavljena 25.02.2021. godine, a rok za izjavljivanje je bio 22.02.2021. godine, sukladno članku 101. stavak 5. ZJN kako ugovorno tijelo navodi u Izjašnjenju broj 07/1-11-08-41/21 od 09.03.2021. godine.

S tim u vezi naglašavamo da je članom 117. Zakona o javnim nabavama propisano da će se na postupak pred URŽ-om koji nije uređen odredbama ovoga Zakona primijenit će se odredbe Zakona o upravnom postupku.

U kontekstu razmatranog žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja ovo tijelo upućuje kako je u Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 07/1-11-08-20/21 dana 15.02.2021. godine dat žalbeni rok duži od propisanog člankom 101. stavak 5. ZJN, što ni ugovorno tijelo ne spori, te s tim u vezi ovo tijelo naglašava kako je člankom 201. stavak 4. Zakona o upravnom postupku propisano da *„kada je u rješenju/odluci dat pogrešan naputak, stranka može postupiti po važećim propisima ili po naputku. Stranka koja postupi po pogrešnu naputku ne može zbog toga imat štetnih posljedica."*

Dakle Zakon jasno propisuje supsidijarnu primjenu pravila upravnog postupka u postupku po žalbi u situacijama koje nisu uređene Zakonom o javnim nabavama.

Sukladno citiranoj zakonskoj odredbi ovo tijelo predmetni žalbeni navod cijeni utemeljenim, budući da je žalitelj postupio sukladno pouci o pravnom lijeku datoj u Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 07/1-11-08-20/21 dana 15.02.2021. godine, te ne može trpjeti štetne posljedice radi pogrešne pouke o pravnom lijeku.

U odnosu na naprije navedeno ovo tijelo konstatira da je ugovorno tijelo pogrešno postupilo kada je žalbu žalitelja odbacilo kako nepravovremenu. S tim u vezi ugovorno tijelo bilo je u obvezi utvrditi pravovremenost žalbe žalitelja od 25.02.2021. godine u skladu sa člankom 100. stavak 1. ZJN, te razmotriti navode iz žalbe i utvrditi njenu utemeljenost ili neutemeljenost. Stoga, ovo tijelo usvaja predmetnu žalbu, utvrđuje pravovremenost žalbe žalitelja od 25.02.2021. godine, poništava Zaključak broj 07/1-11-08-41/21 od 26.02.2021. godine, te vraća predmet ugovornom tijelu na ponovni postupak u kojem će postupiti u skladu sa stavovima ovog tijela iznesenim u predmetnom Rješenju i Zakona o javnim nabavama i podzakonskim aktima.

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

Žalitelj predmetnom žalbom od 05.03.2021. godine zahtijeva i naknadu troškova za sastav predmetne žalbe izjavljene po punomoćniku/odvjetniku Adnanu Novo iz Sarajeva u iznosu od 421,20 KM. S obzirom da je ovo tijelo predmetnu žalbu žalitelja od 05.03.2021. godine usvojilo ovo tijelo u skladu s člankom 105. Zakona o upravnom postupku, usvaja zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe od 05.03.2021. godine 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. i članak 33. 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. Ovo tijelo odlučilo je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim 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 apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 166,66 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Samir Šehović

Dostaviti:

- DEFTER d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novo, odvjetniku iz Sarajeva
- Kazneno-popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo
- evidencija
- a/a