BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2578-7/21

Mostar, 14. 10. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Hasanagić d.o.o. Banovići, broj: 609/2021 od 07. 9. 2021. godine, zastupan po punomoćniku Saliha Begić, odvjetnica iz Tuzle, izjavljena na Zaključak, broj: 16742/21 od 03. 9. 2021. godine u postupku javne nabave roba putem otvorenog postupka: *Vijčana roba*, broj nabave C-R 44/21, ugovornog tijela Rudnici mrkog uglja Banovići d.d. Banovići, 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", broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 14. 10. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba kao osnovana.

2. **Poništava se** Zaključak ugovornog tijela Rudnici mrkog uglja Banovići d.d. Banovići, broj: 16742/21 od 03. 9. 2021. godine u postupku javne nabave roba putem otvorenog postupka: *Vijčana roba*, broj nabave C-R 44/21 **i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak u fazu odlučivanja po žalbi ponuditelja Hasanagić d.o.o. Banovići, broj: 129-08/21 od 26. 8. 2021. godine predana na protokol ugovornog tijela Rudnici mrkog uglja Banovići d.d. Banovići dana 30. 8. 2021. godine.**

3. **Usvaja se** zahtjev punomoćnika ponuditelja Hasanagić d.o.o. Banovići za nadoknadu troškova sastava žalbe u iznosu od 240,00 KM.

4. **Nalaže se** ugovornom tijelu Rudnici mrkog uglja Banovići d.d. Banovići da punomoćniku ponuditelja Hasanagić d.o.o. Banovići isplati iznos iz točke 3. ovog Rješenja u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

5. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo

će donijeti posebno rješenje.

Obrazloženje

Rudnici mrkog uglja Banovići d.d. Banovići (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je rješavajući po žalbi ponuditelja Hasanagić d.o.o. Banovići donio Zaključak, broj: 16472/21 od 03. 9. 2021. godine kojom se žalba navedenog ponuditelja na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 15844/21 od 19. 8. 2021. godine u postupku javne nabave roba putem otvorenog postupka: Vijčana roba, broj nabave C-R 44/21, broj obavještenja: 565-1-1-209-3-296/21 od 13. 7. 2021. godine odbacuje kao neblagovremena.

Ponuditelj Hasanagić d.o.o. Banovići, zastupan po punomoćniku Saliha Begić, odvjetnica iz Tuzle (u daljnjem tekstu: **Žalitelj**) je dana 07. 9. 2021. godine izjavio žalbu broj: 609/2021 na gore navedeni zaključak ugovornog tijela.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj u žalbi navodi da u zakonskom roku, blagovremeno, u skladu sa člankom 100. stavak (2) Zakona o javnim nabavkama, izjavljuje žalbu na Zaključak broj: 16742/21 od 03.09.2021. godine zbog pogrešno utvrđenog činjeničnog stanja i povreda odredbi Zakona o upravnom postupku. Predlaže da Ugovorni organ usvoji ovu žalbu, poništi Zaključak te da meritorno razmotri Žalbu broj: 129-08/21 od 26.08.2021. godine. Ukoliko Ugovorni organ žalbu ocijeni neosnovanom predlaže da istu proslijedi na rješavanje Uredu za razmatranje žalbi.

Ističe da je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 15844/21 od 19.08.2021. godine protiv koje je uložio žalbu zaprimio dana 19.08.2021. godine, Žalbu protiv navedene Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača izjavio je i predao na protokol Ugovornog organa dana 30.08.2021. godine, kako to i Ugovorni organ navodi u ožaljenom Zaključku.

Dalje se referira na odredbe Zakona o upravnom postupku Federacije BiH i Zakona o upravnom postupku BiH koje se odnose na računanje rokova.

Rok za izjavljivanje žalbe na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 15844/21 od 19.08.2021. godine je 10 dana. Dan zaprimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača je 19.08.2021. godine. Prema odredbama Zakona o upravnom postupku taj dan se ne računa u trajanje roka već se za početak roka uzima prvi naredni dan a to je 20.08.2021. godine. Dakle, prvi dan od kojeg se, u konkretnom slučaju računa rok za žalbu je 20.08.2021. godine (petak). Rok za žalbu je 10 dana, što znači da je zadnji dan za ulaganje žalbe 29.08.2021. godine (nedjelja), pa je u konkretnom slučaju rok za žalbu isticao dana 30.08.2021. godine (prvi naredni radni dan - ponedjeljak) kada je žalba i predata na protokol Ugovornog organa. Cijeneći sve naprijed navedeno

proizlazi da je žalba blagovremena te da je ožaljeni Zaključak Ugovornog organa nezakonit.

Zbog svega navedenog predlaže kao naprijed.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 17558/21 od 16. 9. 2021. godine navodi da je žalba neosnovana jer je odredbom članka 101 Zakona o Javnim nabavkama stav (d) definiran rok za ulaganje žalbi koji glasi: "Žalba se može izjaviti najkasnije 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabavke u odnosu na postupak pregleda i ocjene sposobnosti, te postupak pregleda, ocjene i izbora najpovoljnijeg ponuđača."

Na osnovu navedenog i citiranog člana Zakona o javnim nabavkama jasno je i precizno definirano rok za izjavljivanje žalbe najkasnije 10 dana, što znači da pozivanje na odredbe bilo kojeg zakona, a u ovom slučaju Zakona o upravnom postupku na koji se poziva žalitelj je suprotno Zakonu o javnim nabavkama BiH i dovelo bi do kolizije dva zakona.

Na osnovu svega naprijed navedenog Ugovorni organ je pri stajalištu daje Zaključak koji je predmet žalbe u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, te da nije napravljen propust koji bi doveo u pitanje blagovremenosti žalbe, čime se žalba ponuđača „Hasanagić" d.o.o. Banovići smatra neosnovanom u cijelosti.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-2578-4/21 od 21. 9. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na gore navedeni akt ovog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109., 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno tenderske dokumentacije, osporavanog zaključka ugovornog tijela, br. 16472/21 od 03. 9. 2021. godine, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Uvidom u osporavani Zaključak ugovornog tijela, broj: 16472/21 od 03. 9. 2021. godine, utvrđeno je sljedeće:

- Izrekom zaključka određeno je da se žalba žalitelja, tada ponuditelja, na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 15844/21 od 19. 8. 2021. godine u postupku javne nabave roba putem otvorenog postupka: VIJČANA ROBA, broj nabavke: C-R 44/21, broj obavještenja: 565-1-1-209-3-296/21 od 13. 7. 2021. godine odbacuje kao neblagovremena.;
- U obrazloženju se navodi da je Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 15844/21 od 19. 8. 2021. godine dostavljena svim ponuditeljima koji su dostavili ponudu dana 19. 8. 2021. godine, a da je žalitelj, tada ponuditelj, dostavio žalbu ugovornom tijelu dana 30. 8. 2021. godine, te je dalje navedeno kako je odredbom članka 101. pod d) ZJN propisan rok za izjavljivanje žalbe po prijemu odluke i to najkasnije 10 dana, te da žalitelj nije ispoštovao navedenu odredbu ZJN, zbog čega imenovana Komisija ugovornog tijela navedenu žalbu odbacuje kao neblagovremenu.

Iz stanja spisa proizlazi da između stranaka u postupku pravne zaštite pred ovim tijelom, kao drugostupanjskim tijelom, je sporno pitanje da li je žalba žalitelja na odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja izjavljena u zakonskom roku pri čemu stranke ne spore činjenice da je Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 15844/21 od 19. 8. 2021. godine dostavljena žalitelju istog dana i da je žalitelj izjavio žalbu na navedenu odluku dana 30. 8. 2021. godine.

Člankom 117. ZJN propisana je Supsidijarna primjena pravila upravnog postupka na način na postupak pred URŽ-om koji nije uređen odredbama ovoga Zakona primijenit će se odredbe Zakona o upravnom postupku.

Člankom 91. stavak (2) Zakona o upravnom postupku BiH („Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16; u daljnjem tekstu: ZUP) propisano je : Kad je rok određen na dane, dan u koji je dostavljanje ili saopćenje izvršeno, odnosno u koji pada događaj od koga treba računati trajanje roka, ne uračunava se u rok, već se za početak roka uzima prvi naredni dan. Rok koji je određen po mjesecima, odnosno po godinama završava se istekom onog dana, mjeseca, odnosno godine, koji po svom broju odgovara danu kad je dostavljanje ili saopćenje izvršeno, odnosno danu u koji pada događaj od koga se računa trajanje roka. Ako nema tog dana u posljednjem mjesecu, rok ističe posljednjeg dana tog mjeseca.

Člankom 92. stavak (2) ZUP-a propisano je 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.

U vezi sa navedenim, ovo tijelo ističe da je nesporno da je odluka ugovornog tijela dostavljena žalitelju dana 19. 8. 2021 godine, te shodno tom uvažavajući odredbe Zakona o upravnom postupku rok za izjavljivanje žalbe počinje teći naredni dan od prijema tj. od 20. 8. 2021. godine i ističe na dan nedjelja 29. 8. 2021 godine.

Imajući u vidu činjenicu da je nedjelja neradni dan kod ugovornog tijela kod koga se radnja postupka ima poduzeti, u skladu sa člankom 92. stavak (2) ZUP-a rok ističe istekom prvog narednog radnog dana. U konkretnom slučaju rok za izjavljivanje žalbe bio je u dan ponedjeljak,

30. 8. 2021. godine, a kojeg dana je žalitelj i uložio žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 15844/21 od 19. 8. 2021. godine.

S tim u vezi, ugovorno tijelo je u konkretnom postupku javne nabave učinilo povrede odredbi ZJN i ZUP-a jer se rokovi kada su određeni na dane računaju počevši od prvog sljedećeg dana od dana prijema odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu, pa kako je odluka ugovornog tijela zaprimljena kod žalitelja dana 19. 8. 2021. godine u četvrtak, rok od 10 dana počinje teći od prvog sljedećeg dana odnosno od petka 20. 8. 2021. godine, a kako je zadnji dan roka padao u nedjelju 29. 8. 2021. godine, te kako se radi o neradnom danu, zadnji dan roka je bio u ponedjeljak 30. 8. 2021. godine, te je stoga pogrešan zaključak i stav ugovornog tijela da se u konkretnom slučaju ne mogu primijeniti odredbe ZUP-a, nego isključivo odredbe ZJN, a što je u suprotnosti sa odredbom 117. ZJN. Pogrešan je i stav ugovornog tijela da se odredbe ZUP-a trebaju isključivo primjenjivati u postupku pred ovim tijelom, kao drugostupanjskim tijelom, jer se u postupcima javne nabave primjenjuju odredbe ZUP-a, kako pred drugostupanjskim tijelom, tako i pred prvostupanjskim tijelom, odnosno ugovornim tijelima koji su obvezni primjenjivati kako odredbe ZJN, tako i odredbe ZUP-a u dijelu postupka koji nije uređen odredbama ZJN, pa kako računanje rokova nije određeno odredbama ZJN nego odredbama ZUP-a, to je ugovorno tijelo, kao prvostupanjsko tijelo bilo dužno primijeniti gore navedene odredbe ZUP-a u pogledu računanja rokova.

Imajući u vidu navedeno, ovo vijeće nespornim zaključuje da je žalba **osnovana**.

Sukladno svemu navedenom, ovo vijeće je nesporno utvrdilo da je ugovorno tijelo učinilo takve propuste prilikom donošenja osporavanog zaključka jer je nespornim od strane ovog tijela utvrđeno da je žalba žalitelja blagovremeno izjavljena, te samim tim ugovorno tijelo nije pravilno utvrdilo procesnu pretpostavku, pa se žalba usvaja kao osnovana, poništava se Zaključak ugovornog tijela, broj: broj: 16742/21 od 03. 9. 2021. godine i predmet se vraća ugovornom tijelu, kao prvostupanjskom tijelu, na ponovni postupak u fazu odlučivanja po žalbi žalitelja, broj: 129-08/21 od 26. 8. 2021. godine predana na protokol ugovornog tijela dana 30. 8. 2021. godine uloženoj na Odluku ugovornog tijela o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 15844/21 od 19. 8. 2021. godine u postupku javne nabave roba putem otvorenog postupka: Vijčana roba, broj nabave C-R 44/21, broj obavještenja: 565-1-1-209-3-296/21 od 13. 7. 2021. godine. U ponovnom postupku ugovorno tijelo će postupiti po stavovima ovog tijela i odlučiti po žalbi žalitelja broj: 129-08/21 od 26. 8. 2021. godine sve u skladu sa odredbama ZJN i podzakonskih akata koji reguliraju postupak javne nabave.

Žalitelj je u žalbi postavio zahtjev za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 240,00 KM.

Odlučujući o troškovima postupka, i imajući u vidu osnovanost žalbe, ovo vijeće ističe kako je člankom 105. stavak (2) ZUP-a propisano da kad u postupku sudjeluju 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 sudjelovanjem u

postupku zbog čega ovo tijelo obvezuje ugovorno tijelo da žalitelju zastupanom po punomoćniku odvjetniku isplati iznos kao u točci 4. dispozitiva ovog rješenja.

Prilikom odlučivanja o zahtjevu punomoćnika žalitelja za naknadnom troškova sastava žalbi, a imajući u vidu da je žalba žalitelja usvojena kao osnovana, ovo vijeće je primijenilo članak 18. stavak (2) Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u Federaciji Bosne i Hercegovine) („Službene novine FBiH", br. 22/04 i 24/04) koji propisuje naknadu za podneske kojima se pokreće upravni postupak, podneske sa činjeničnim navodima i obrazložene prijedloge u neprocjenjivim predmetima, nagrada iznosi 80 bodova i članka 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u F BiH po kojem vrijednost boda iznosi 3 KM, što ukupno iznosi 240,00 KM (80 bodova x 3 KM). Ovo je tijelo odlučilo tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16. 03. 2018. godine, 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 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) ZJN i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) ZJN i članka 230. stavak (2) ZUP-a, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:
- Hasanagić d.o.o. Banovići, punomoćniku Saliha Begić, odvjetnica iz Tuzle, Maršala Tita 52, 75000 Tuzla,
- Rudnici mrkog uglja Banovići d.d. Banovići, Armije BiH 52, 75290 Banovići,
- evidencija
- a/a