BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2644-9/21
Mostar, 04.11.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu od 24.09.2021. godine, ponuđača Defter d.o.o. Sarajevo, zastupanog po punomoćniku Adnanu Novo, advokatu iz Sarajeva izjavljenu na Zaključak broj: 08-11-8-3748-10/21 od 08.09.2021.godine , u postupku javne nabavke *„Sukcesivna nabava prehrambenih i higijenskih artikala, za potrebe pomoći socijalno ugroženom stanovništvu Općine Hadžići i ublažavanje štetnih posljedica, tokom trajanja aktualne pojave „Corona virusa" (COVID-19) na području BiH u 2021. godini "*, ugovornog organa Općina Hadžići, na osnovu člana 93. stav (7) i člana 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), te člana 105. i 230. stav (1) 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 04.11.2021. godine donio je

RJEŠENJE

1. ***Usvaja se*** žalba i poništava se Zaključak broj: 08-11-8-3748-10/21 od 08.09.2021.godine

2. ***Usvaja se*** zahtjev žalitelja za naknadom troškova sastava žalbe od 24.09.2021. godine, izjavljene po punomoćniku/advokatu Adnanu Novo, u iznosu od 280,80 KM, dok se zahtjev u preostalom dijelu odbija kao neosnovan.

3. ***Obavezuje se*** ugovorni organ Općina Hadžići da žalitelju Defter d.o.o. Sarajevo, zastupanom po punomoćniku Adnanu Novo, advokatu iz Sarajeva isplati troškove postupka u ukupnom iznosu od 280,80 KM, u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

5. Povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršiće se posebnim rješenjem ovog organa.

Obrazloženje

Ugovorni organ Općina Hadžići (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) objavio je 20.04.2021. godine putem portala javnih nabavki Obavještenje o nabavci broj 550-7-1-19-3-9/21, kojim započinje konkurentski postupak javne nabavke *„Sukcesivna nabava prehrambenih i higijenskih artikala, za*

potrebe pomoći socijalno ugroženom stanovništvu Općine Hadžići i ublažavanje štetnih posljedica, tokom trajanja aktualne pojave „Corona virusa" (COVID-19) na području BiH u 2021. godini ". Nakon donošenja Zaključka broj: 08-11-8-3748-10/21 od 08.09.2021.godine, ponuđač Defter d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novo, advokatu iz Sarajeva (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu kod ovog organa dana 27.09.2021. godine.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (5) Zakona o javnim nabavkama zatražio od ugovornog organa da dostavi Izjašnjenje na navode žalbe žalitelja, te kompletnu dokumentaciju predmetnog postupka javne nabavke.

Ugovorni organ je postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio izjašnjenje na navedenu žalbu i dokumentaciju ovom organu, a ista je kompletirana uplatom naknade na žalbu dana 26.10.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

NAPOMENA: Općina Hadžići ugovorni organ u predmetu javne nabavke tri puta odbacuje žalbe istog žalitelja jer je navodno izjavljena od neovlaštenog lica. Na taj način, sasvim nezakonito, izbjegava da spis uputi Uredu za razmatranje žalbi, tako da se ova žalba direktno upućuje istom.
Predlaže se da Ured za razmatranje žalbi, pošto po službenoj dužnosti od ugovornog organa zahtijeva dostavljanje cjelokupnog spisa, razmotri sve tri žalbe koje se nalaze u spisu i donese odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i Zakonu o upravnom postupku.

Žalba protiv Zaključka Općine Hadžići, Općinski načelnik, Služba za razvoj i stambeno komunalne poslove broj 08-11-8-3748-10/21 od 08.9.2021. godine (Zaključak u prilogu) zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama i Zakona o upravnom postupku.
Obrazloženje žalbe
Ugovorni organ je, po žalbi Defter d.o.o. Sarajevo, putem punomoćnika, donio Zaključak broj 08-11-8-3748-10/21 od 08.9.2021. godine kojim odbacuje žalbu Defter d.o.o. Sarajevo od 06.9.2021. godine, zaprimljena 07.9.2021. godine, jer je prema navodima iz zaključka ista izjavljena od neovlaštenog lica.
Prema navodima iz Zaključka (koje je dostavljeno punomoćniku Deftera d.o.o. 15.9.2021. godine), navodi se da je „i prilogu žalbe, izjavljene putem Advokata, sadržana neispravna punomoć u kojoj je sadržan samo navod o vrsti i obimu zastupanja koje se daje ovlaštenom punomoćniku, sa potpisom iz kojeg nije moguće izvući zaključak imena i prezime ovlaštenog lica ponuđača, opečaćena pečatom ponuđača, bez jasnog navođenja, u uvodnom dijelu punomći, potpunih podataka davaoca punomoći, u smislu naziva, sjedišta, JIB i matičnog broja žalitelja - društva, podataka o ovlaštenom licu za zastupanje društva kao i datuma davanja punomoći". Dalje se još navodi daje su prilozi žalbe trebali sadržavati i Rješenje o upisu u sudski registar žalitelja, itd.
Ovaj zaključak je nezakonit zbog slijedećih razloga.
U Punomoći izričito je navedeno da ponuđač između ostalih postupaka, ovlašćuje advokata da ga

zastupa i u upravnim postupcima i sporovima. Postupci, koji se odnose na javne nabavke, spadaju u upravne postupke, te se supsidijarno primjenjuju odredbe zakona o upravnom postupku i sporu, te Zakon o obligacionom odnosima.
Također, shodno odredbama člana 52 Zakona o upravnom postupku BiH, ako je ugovorni organ „posumnjao u istinitost punomoći", bio je dužan pozvati punomoćnika ili žalitelja lično da ukloni eventualni nedostatak (kojeg u konkretnom slučaju nije ni bilo, jer po istovjetnoj punomoći ovaj je punomoćnik uložio desetine žalbi). Dalje, odredbama člana 60 istog zakona, propisano je da se podnesak (u konkretnom slučaja žalba) ne može samo zbog toga odbaciti.
Stoga se predlaže da Ured za razmatranje žalbi usvoji ovu žalbu, po prijemu dokumentacije od ugovornog organa, te ujedno da ugovorni organ obaveže na snošenje troškove sastava žalbe u iznosu od 842,40 KM.

Ugovorni organ je aktom broj 08-11-8-3748-10/21 od 07.10.2021. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem navodi:

U vezi Vašeg akta broj i datum veze, u predmetu izjavljene žalbe ponuđača „DEFTER" D.O.O. SARAJEVO izjavljene na Zaključak ovog organa br. 08-11-8-3748-10/21, od 08.09. 2021. godine, u postupku javne nabavke roba - sukcesivne nabavke prehrambenih i higijenskih artikala, za potrebe pomoći socijalno ugroženom stanovništvu Općine Hadžići i ublažavanja štetnih posljedica tokom trajanje aktuelne pojave „Corona virusa" (COVID - 19) na području BiH, obavještavamo Vas da predmetnu žalbu smatramo neosnovanom i pozivamo se na naše obrazloženje iz pobijanog zaključka u cjelosti.

Smatramo i da upućivanje žalbe direktno Vama, kao drugostepenom organu, predstavlja postupanje žalitelja suprotno odredbama člana 99 stav 1. Zakona o javnim nabavkama BiH.

PRILOG: predmetni spis.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-2644-5/21 od 15.10.2021. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u

odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ Općina Hadžić u predmetnom postupku javne nabavke tri puta odbacio žalbu istog žalitelja kao izjavljenu od neovlaštenog lica (Zaključak broj: 08-11-8-3748-8/21 od 11.08.2021godine, Zaključak broj: 08-11-8-3748-9/21 od 27.08.2021godine i Zaključak broj: 08-11-8-3748-10/21 od 08.09.2021godine).

Žalitelj u žalbi ističe da je Ugovorni organ po žalbi Defter d.o.o. Sarajevo, putem punomoćnika, donio Zaključak broj 08-11-8- 3748-10/21 od 08.9.2021. godine kojim odbacuje žalbu Defter d.o.o. Sarajevo od 06.9.2021. godine, zaprimljena 07.9.2021. godine, jer je prema navodima iz zaključka ista izjavljena od neovlaštenog lica.Ovaj zaključak je nezakonit zbog slijedećih razloga.
U Punomoći izričito je navedeno da ponuđač između ostalih postupaka, ovlašćuje advokata da ga zastupa i u upravnim postupcima i sporovima. Postupci, koji se odnose na javne nabavke, spadaju u upravne postupke, te se supsidijarno primjenjuju odredbe zakona o upravnom postupku i sporu, te Zakon o obligacionom odnosima.
Također, shodno odredbama člana 52 Zakona o upravnom postupku BiH, ako je ugovorni organ „posumnjao u istinitost punomoći", bio je dužan pozvati punomoćnika ili žalitelja lično da ukloni eventualni nedostatak (kojeg u konkretnom slučaju nije ni bilo, jer po istovjetnoj punomoći ovaj je punomoćnik uložio desetine žalbi). Dalje, odredbama člana 60 istog zakona, propisano je da se podnesak (u konkretnom slučaja žalba) ne može samo zbog toga odbaciti.
Ugovorni organ u izjašnjenju u predmetu izjavljene žalbe ponuđača „DEFTER" D.O.O. SARAJEVO izjavljene na Zaključak ovog organa br. 08-11-8-3748-10/21, od 08.09. 2021. godine, obavještava ovaj organ da predmetnu žalbu smatra neosnovanom i poziva se na obrazloženje iz pobijanog zaključka u cjelosti, te smatra i da upućivanje žalbe direktno ovom organu, kao drugostepenom organu, predstavlja postupanje žalitelja suprotno odredbama člana 99 stav 1. Zakona o javnim nabavkama BiH.

U vezi sa navedenim stavom ugovornog organa ovaj organ ističe da je članom 100. stav (2) zakona propisano da ukoliko ugovorni organ utvrdi da je žalba neblagovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštenog lica, odbacit će je zaključkom. Protiv ovog zaključka žalitelj ima **mogućnost podnošenja žalbe URŽ-u** i to u roku od 10 dana od dana prijema zaključka.

Naime prema citiranoj odredbi zakona o javnim nabavkama jasno proizilazi da se žalba na Zaključak podnosi Uredu za razmatranje žalbi u roku od 10 dana od dana prijema zaključka.

Dalje, uvidom u ožalbeni Zaključak broj: 08-11-8-3748-10/21 od 08.09.2021.godine ovaj organ je utvrdio da ugovorni organ u obrazloženju navodi da u prilogu žalbe izjavljene putem advokata nisu sadržani: valjana punomoć data advokatu Adnanu Novo, o zastupanju u predmetnom postupku javne

nabavke sa jasnim naznakama o nazivu, sjedištu, ID broju i ovlaštenom licu za zastupanje u unutrašnjem i vanjskotrgovinskom prometu žalitelja, koje u konkretnom slučaju može biti i davaoc punomoći ovlaštenom punomoćniku i ovjerena kopija Rješenja o upisu u sudski registar žalitelja sa ovjerom ne starijom od 6 mjeseci od dana dostave ovom organi ili Aktuelnog izvoda iz sudskog registra žalitelja ne starijeg od 3 mjeseca na dan dostave, u kojima su sadržani podaci o licima ovlaštenim za zastupanje u unutrašnjem i vanjskotrgovinskom prometu žalitelja, u konkretnom slučaju može biti i davaoc punomoći, u ime žalitelja.

Ovaj organ ističe da je članom 52. stav (2) Zakona o upravnom postupku proisano da: *„Pravilnost punomoći ispituje se po službenoj dužnosti, a nedostaci pismene punomoći uklanjaju se shodno odredbi člana 60. ovog zakona, pri čemu službena osoba, koja vodi postupak, može dopustiti punomoćniku s neurednom punomoći da izvrši hitne radnje u postupku"*. Također u skladu sa članom 60. stav (1) Zakona o upravnom postupku propisano je: *„Ako podnesak sadrži koji formalni nedostatak koji sprečava postupanje po podnesku, ili je podnesak nerazumljiv ili nepotpun, ne može se samo zbog toga odbaciti. Organ koji je primio takav podnesak dužan je učiniti one radnje koje će osigurati da se nedostaci otklone i odredit će podnosiocu rok u kome je dužan to učiniti. Ovo se može saopćiti podnosiocu pismeno, faksom ili telefonom, a i usmeno, ako se podnosilac zatekne kod organa koji ovo saopćava. O učinjenom saopćenju organ će sastaviti službenu zabilješku u spisu"*

Dakle, u konkretnom slučaju koji se odnosi na valjanost i sadržaj punomoći žalitelja obaveza ugovornog organa je da postupi u skladu sa citiranim zakonskim odredbama tj. ukoliko je ugovorni organ smatrao da priložena punomoć ima određen nedostatak, nejasnoću ili nedoumicu bio je dužan to saopćiti žalitelju i odrediti mu rok da otkloni taj nedostatak. Shodno navedenom ovaj organ konstatuje da je ugovorni organ postupio suprotno odredbama Zakona o upravnom postupku jer nije prethodno upozorio stranku na eventualne nedostatke u punomoći, te se žalba smatra ***osnovanom*** u cjelosti.

Imajući u vidu sve navedeno ovaj organ cijeni da je ugovorni organ napravio takve propuste da je neophodno poništiti i predmetni Zaključak broj: 08-11-8-3748-10/21 od 08.09.2021.godine i predmet vratiti u fazu odlučivanja po žalbi kako bi ugovorni organ ispravio propuste sve u smislu kakko je obrazloženo ovim Rješenjem.

Žalitelj zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe po punomoćniku/advokatu Adnanu Novo iz Sarajeva, u iznosu od 842,40 KM. S obzirom da usvaja žalbu, ovaj organ usvaja i zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po imenovanim advokatima, u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku, u iznosu od 240,00 KM, PDV 17 % u iznosu od 40,80 KM, što ukupno iznosi 280,80 KM, dok je u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbio kao neosnovan. Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući član 18. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240 KM, a što je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. 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 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, 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 ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci 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 dipl. ing.arh.

Dostaviti:
- Defter d.o.o. Sarajevo po punomoćniku Adnanu Novo, advokatu iz Sarajeva
- Općina Hadžići
- Evidencija
- a/a.