BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3278-7/21
Mostar: 16.12.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi ponuđača COLOREX d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Zajednički odvjetnički ured Josip Muselimović & Ana Primorac, iz Mostara, izjavljenu na Zaključak o odbacivanju žalbe broj: 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021.godine, ugovornog organa JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke, u Otvorenom postupku objavljenom putem Obavještenja o nabavci: 142-1-3-11-3-7/21 od 30.04.2021.godine, kao i Ispravke za obavještenje o nabavci: 142-1-3-11-8-8/21 od 12.05.2021.godine, u predmetu nabavke: *„Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj"* na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik 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 III održanoj dana 16.12.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** ponuđača COLOREX d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Zajednički odvjetnički ured Josip Muselimović & Ana Primorac, iz Mostara, izjavljenu na Zaključak o odbacivanju žalbe broj: 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021.godine, ugovornog organa JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke, u Otvorenom postupku objavljenom putem Obavještenja o nabavci: 142-1-3-11-3-7/21 od 30.04.2021.godine, kao i Ispravke za obavještenje o nabavci: 142-1-3-11-8-8/21 od 12.05.2021.godine, u predmetu nabavke: *„Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj", **i poništava se**:*
   - *Zaključak o odbacivanju žalbe broj: 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021.godine, te se predmet vraća na ponovni postupak u fazi riješavanja po žalbi.*
2. ***Usvaja se zahtjev*** žalitelja za nadoknadom troškova za sastav žalbe u iznosu od 280,80KM, dok se u preostalom djelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan, koje će ugovorni organ platiti žalitelju u roku od 15 dana od prijema ovog Rješenja.

3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ ***JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke*** *(u daljnjem tekstu: ugovorni organ)*, u Otvorenom postupku objavljenom putem Obavještenja o nabavci: 142-1-3-11-3-7/21 od 30.04.2021.godine, kao i Ispravke za obavještenje o nabavci: 142-1-3-11-8-8/21 od 12.05.2021.godine, u predmetu nabavke: *„Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj"* donio je Zaključak o odbacivanju žalbe broj: 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021.godine kojim je odbacio žalbu ponuđača ***COLOREX d.o.o. Mostar*** *(u daljnjem tekstu: žalitelj).* Nezadovoljan Zaključkom, žalbu na isti izjavio je ponuđač ***COLOREX d.o.o. Mostar***, koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 24.11.2021.god. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 06.12.2021.god.

Žalitelj u žalbi navodi da je pred Ugovornim organom ***JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke*** u toku postupak javne nabavke za izvođenje radova *„Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj"*, a na osnovu Obavijesti o nabavci broj 142-1-3-11-3-7/21 od 30.04.2021. godine.

Zaključkom o odbacivanju žalbe JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021.godine odbačena je žalba ponuđača Colorex d.o.o. Mostar izjavljena putem punomoćnika na ***Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za radove izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u ZZH broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, zbog neblagovremenosti.***

Protiv Zaključka o odbacivanju žalbe broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021. godine, COLOREX d.o.o. Mostar po svojim punomoćnicima, u zakonskom roku, a sukladno odredbama člana 99. i 100. Zakona o javnim nabavkama BIH (u nastavku žalbe ZJN), i člana 227., 229. i 230. Zakona o upravnom postupku, ulaže žalbu zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava, te povreda upravnog postupka i postupka javnih nabavki, te predlaže da prvostupanjski organ, sukladno odredbama člana 232. Zakona o upravnom postupku FBIH, pobijani zaključak zamjeni novom odlukom kojom će uvažajući navode ove žalbe utvrditi da je žalba COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01- 01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Također predlažemo, da prvostupanjski organ, na osnovu žalbe COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine, utvrdi da je ista u potpunosti osnovana, s obzirom da je Colorex d.o.o. kvalificirani ponuđač koji je ponudio najnižu cijenu tehnički zadovoljavajuće ponude, odnosno da sukladno članu 72. stavak 3. ZJN BiH dostavi prijedlog ugovora ponuditelju Colorex d.o.o. Mostar: podredno da se pobijani Zaključak prvostupanjskog organa zajedno sa spisom, sukladno odredbama člana 235. Zakona o upravnom postupku FBIH, dostavi Uredu za razmatranje žalbi kao drugostupanjskom organu, kojem, sukladno odredbama člana 239. i 240. Zakona o upravnom postupku FBIH, predlaže da žalbu usvoji, poništi pobijani Zaključak i sam odluči na način da je žalba COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, te da utvrdi temeljem žalbe COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine, utvrdi da je ista u potpunosti osnovana, s obzirom da je Colorex d.o.o. kvalificirani ponuđač koji je ponudio najnižu cijenu tehnički zadovoljavajuće ponude i da se prijedlog ugovora ima dostaviti ponuđaču Colorex d.o.o. Mostar, ili podredno da pobijani Zaključak i Odluku poništi i predmet vrati na ponovni postupak i odluku.

Obrazloženje

Dana 30.04.2021.g. objavljena je Obavijest o nabavi za postupak javne nabavke „Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj" pod brojem 142-1-3-11-3-7/21. Predmetnom obavijesti predviđeno je provođenje otvorenog postupka javne nabave.

Ugovorni organ JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke je u postupku javne nabave „Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj" utvrdio tendersku dokumentaciju 01-01-27-104-7/21, u otvorenom postupku javne nabave po obavijesti br. 142-1-3-11-3-7/21 od 30.04.2021. godine u kojoj je odredio uvjete koje kandidati moraju ispuniti.

COLOREX d.o.o. Mostar je uredno, potpuno i pravovremeno sukladno uvjetima iz tenderske dokumentacije i Zakona o javnim nabavama BiH dostavio svoju ponudu broj 70/2021 od 19.05.2021. godine.

Dokaz: uvid u ponudu ponuditelja COLOREX d.o.o. Mostar broj 70/2021 od 19.05.2021. godine, koja se nalazi u spisu.

Odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, u otvorenom postupku javne nabave po obavijesti br. 142-1-3-11-3-7/21, broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine ugovorni organ JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke je odlučio da je kvalificirani ponuđač sa najnižom cijenom poduzeće Signalizacija d.o.o. Grude.

Dokaz: uvid u Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104- 39/21 od 21.10.2021. godine. koja se nalazi u spisu.

Colorex d.o.o. Mostar je, po svojim punomoćnicima, ***dana 03.11.2021.godine BLAGOVREMENO*** u skladu sa odredbama članka 227.stavak 1. i stavak 2. Zakona o upravnom postupku u vezi sa člankom 99. i 101.stavak 1. točka d.) Zakona o javnim navkama, izjavio žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, koja ***je izravno uručena ugovornom organu u zakonom propisanom roku, dana 05.11.2021. godine i koja je kod ugovornog organa zavedena pod protokolnim (prijemnim) brojem 01-01-27-104-45/21 od 05.11.2021. godine.***

Dokaz: uvid u žalbu Colorex d.o.o. po punomoćnicima od 03.11.2021. godine (zaprimljenu kod ugovornog organa pod protokolnim (prijemnim) brojem 01-01-27-104-45/21 od 05.11.2021. godine) sa prilozima, koja se prilaže.

Podnositelj žalbe izjavljuje da je ugovorni organ u konkretnom slučaju kod donošenja Odluke broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, pogrešno i nepotpuno utvrdio činjenično stanje i pogrešno primijenio materijalne propise: Zakon o javnim nabavama u BiH („SI. glasnik BiH", br. 39/14) i Zakon o upravnom postupku.

Smatramo da je na ovakav način donijeta pobijana Odluka od strane ugovornog organa, suprotna članku 3.. 44., 51., 57.. 70. stavak 3, članku 71. stavak 2., te članku 72. stavak 3. kao i članku 99. i 101. Zakona o javnim nabavkama BiH, kao i odredbama članka 4.. 6., 7.. 80., 95., 97. - 100,, te članka 207., 227.stavak 2., i 239. Zakona o upravnom postupku FBIH.

Zaključkom o odbacivanju žalbe broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021. godine ugovorni organ JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke je odlučio da je žalba Colorex neblagovremena, te je po tom osnovu potpuno NEZAKONITO, NEOSNOVANO I DISKRIMINIRAJUĆE odbacio istu kao neblagovremenu.

Dokaz: uvid u Zaključak od odbacivanju žalbe broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021. godine, koji se nalazi u spisu.

Podnositelj žalbe izjavljuje i ističe da je na ovakav način donijet Zaključak o odbacivanju žalbe broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021. godine, NEZAKONIT. NEOSNOVAN. NEOBJEKTIVAN TE DISKRIMINATORAN u odnosu na Colorex d.o.o. Mostar koji je blagovremeno u zakonom predviđenom roku podnio žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, koja je izravno uručena ugovornom organu u zakonom propisanom roku, dana 05.11.2021. godine i koja je kod ugovornog organa zavedena pod protokolnim (prijemnim) brojem 01-01-27-104-45/21 od 05.11.2021. godine.

Ovakvo postupanje ugovornog organa u konkretnom postupku javne nabave je i na štetu ponuditelja Colorex d.o.o. Mostar koji je dostavio kvalificiranu i tehnički ispravnu ponudu i čija

je ponuda na rang-listi odmah iza nezakonite i „dampinške" ponude ponuditelja Signalizacija d.o.o. Grude kao ponuditelja koji je propustio dostaviti potpune i zahtijevane dokaze o ispunjavanju kvalifikacijskih uvjeta propisanih TD 01-01-27-104-7/21, kao i propustio dostaviti zakonito i osnovano objašnjenje cijena.

Naime, Ugovorni organ u obrazloženju pobijanog zaključka iznosi potpuno nezakonita i neosnovana obrazloženja, koja su u suprotnosti sa činjeničnim stanjem i materijalnim propisima (zakonu o upravnom postupku i Zakonu o javnim navakama):

Izvod iz obrazloženja Zaključka broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021. godine *„Naime, JU Ceste ZZH je odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104- 39/21 od 21.10.2021. godine, kojom je izabran najpovoljniji ponuđač za radove izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u ŽZH* ***dostavila svim ponuđačima preporučenom poštanskom pošiljkom dana 21.10.2021.godine. (...) prema tome, krajnji rok za dostavu žalbe bi bio 31.10.2021. godine*** *(...), posljednji dan roka za dostavu žalbe je bio 03.11.2021. godine!"*

Podnositelj žalbe ističe da su obrazloženja ugovornog organa u pogledu utvrđivanja blagovremenosti žalbe na Odluku broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021.godine, NEZAKONITI, NEOSNOVANI I DISKRIMINATORNI.

Podnositelj žalbe ističe sljedeće navode, činjenice i dokaze, koji ukazuju da je Žalba, na Odluku broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, od 03.11.2021. godine (zaprimljenu kod ugovornog organa pod protokolnim (prijemnim) brojem 01-01-27-104-45/21 od 05.11.2021. godine), BLAGOVREMENA:

> Ugovorni organ je donio ožalbenu Odluku broj 01-01-27-104-39/21 dana 21.10.2021.godine. U pouci o pravnom lijeku predmetne odluke navedeno je „na ovu odluku JU Ceste ŽZH ponuđač ima pravo izjaviti žalbu na način propisan člankom 99. ZJN BiH (Sl. glasnik BiH", br. 39/14) i TO U ROKU OD DESET DANA OD DANA PRIJEMA OVE ODLUKE, sukladno članku 101. stavak (1) točka d) ZJN BiH (Sl. glasnik BiH", br. 39/14)

Dokaz: uvid u Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104- 39/21 od 21.10.2021. godine, koja se nalazi u spisu.

> Ugovorni organ je otpremio ožalbenu odluku preporučenom poštom dana 21.10.2021.godine putem poštanskog operatera Hrvatska pošta Mostar, a što je evidentirano u prijamnoj knjiga pošte za otpremu pod referentnim brojem 868606479.

Dokaz: uvid u Prijamnu knjigu - list ugovornog organa JU Ceste ŽZH (pod rednim brijem 6. i referentnim brijem 898606479), koja se prilaže.

> Pri tome, podnositelj žalbe ističe da je praktički nemoguće da ožalbena odluka otpremljena poštom dana 21.10.2021. godine, bude isti dan zaprimljena kod ponuđača Colorex d.o.o. Naime, zaprimanje pošte kod primatelja pošte (Colorex) isti dan, kad je i otpremljena od

strane pošiljatelja (JU Ceste ŽZH), praktički je nemoguće i u situacijama otpreme brzom poštom (što u ovom slučaju nije ni bio slučaj). U konkretnom slučaju radilo se o redovnoj poštanskoj otpremi preporučenom poštom.

Dokaz: uvid u Prijamnu knjigu - list ugovornog organa JU Ceste ŽZH (pod rednim brijem 6. i referentnim brijem 868606479), koja se prilaže.

> Colorex d.o.o. Mostar, po svojim punomoćnicima izjavljuje da je preuzeo (primio) ožalbenu Odluku dana 26.10.2021. godine u 12:47:56 sati u glavnom poštanskom uredu Hrvatske pošte u Mostaru, a isto je razvidno i iz spisa Naslova u kojemu je dostavnica obzirom da je pošta preporučena.

Dokaz: uvid u Predajni popis - pojedinačni Hrvatske pošte Mostar od 26.10.2021. godine (pod rednim brijem 2. i referentnim brojem 898606479), koji se prilaže.

> Predmetna pošiljka JU Ceste ŽZH je u prijemnom listu Colorex d.o.o. Mostar je zavedena pod brojem 898606479 (veza sa prijemnom knjigom pošte JU Ceste ŽZH je referentni broj 898606479 pod kojim je ista otpremljena iz poštanskog ureda u Posušju, a što se može vidjeti iz prijemne knjige pošte JU Ceste ŽZH).

Dokaz: uvid u Predajni popis - pojedinačni Hrvatske pošte Mostar od 26.10.2021. godine (pod rednim brijem 2. i referentnim brojem 898606479), koji se prilaže; uvid u Prijamnu knjigu - list ugovornog organa JU Ceste ŽZH (pod rednim brijem 6. i referentnim brijem 898606479), koji se prilaže.

> Prednje činjenice razvidne su i iz ispisa praćenja pošiljke HP d.o.o. Mostar i to za konkretnu preporučenu pošiljku broj RR898606479BA iz kojega je razvidno kad je pismeno otpremljeno ***(a to je 21.10.2021.godine) i kad je od strane žalitelja primljeno (a to je 26.10.2021.godine).*** DOKAZ: uvid u ispis praćenja preporučeih pošiljki HP d.o.o. Mostar, koj se prilaže ovoj žalbi.

Dakle, nesporno je dokazano da je ponuđač Colorex d.o.o. Mostar zaprimio ožalbenu odluku dana 26.10.2021. godine u 12:47:56 sati, te od tog datuma počinje teći rok za iziavljivanje žalbe.

Naime, u pouci o pravnom lijeku predmetne odluke navedeno je „na ovu odluku JU Ceste ŽZH ponuđač ima pravo izjaviti žalbu na način propisan člankom 99. ZJN BiH (SI. glasnik BiH", br. 39/14) i to u roku od deset dana od dana prijema ove odluke sukladno članku 101. stavak (1) točka d) ZJN BiH (SI. glasnik BiH", br. 39/14)"

> u članku 101. stavak 1) točka d) propisano je da se žalba 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"

> članak 227. stavak . Zakona o upravnom postupku je jasan:

Član 227.

(1) Žalba protiv rješenja se podnosi u roku od 15 dana, ako zakonom nije drugačije određeno. (2) Rok za žalbu za svaku osobu i za svaki organ kojima se rješenje dostavlja računa se od dana dostavljanja rješenja.

Dakle, obzirom da je Colorex d.o.o. preuzeo ožalbenu odluku dana 26.10.2021. godine u 12:47:56 sati, rok za izjavliivame žalbe je bio 10 dana od dana prijema odluke, odnosno najkasnije do 05.11.2021. godine.

Dakle, Colorex d.o.o. je, po svojim punomoćnicima, BLAGOVREMENO izjavio i PRAVOVREMENO dostavio žalbu od 03.11.2021. godine, a koja je, zajedno sa prilozima, zaprimljena kod ugovornog organa pod protokolnim (prijemnim) brojem 01-01-27-104-45/21 od 05.11.2021. godine.

Dokaz: uvid u žalbu Colorex d.o.o. po punomoćnicima od 03.11.2021. godine (zaprimljenu kod ugovornog organa pod protokolnim (prijemnim) brojem 01-01-27-104-45/21 od 05.11.2021. godine) sa prilozima, koja se prilaže.

Žalitelj ujedno ističe da je u namanju ruku pogrešan, da ne kažemo začuđujući, stav prvostupanjskog organa da se početak računanja rokova računa od dana slanja a ne od dana prijema odluke. Ovakav stav prvostupanjskog organa nema uporišta niti u jednom zakonu niti zakonskog odredbi, niti principu vladavine prava.

Zakonske odredbe na koje se pobijani zaključak poziva nisu u skladu sa činjeničnim stanjem ni predmetom postupka.

Pozivanje pobijanog rješenja na odredbe članka 93.stavak 2., članka 100.stavak 2. Zakona o upravnom postupku i članka 99.stavak 3. Zakona o javnim nabavkama nisu u vezi sa određenjem od kada se ima računati rok za podnošenje žalbe, obzirom da je isto regulirano odredbom članka 227.stavak 2. zakona o upravnom postupku.

Iz prethodno opisanih povreda Zakona o javnim nabavama u BiH i Zakona u upravnom postupku jasno je kako je ugovorni organ donošenjem ovakvog pobijanog Zaključka povrijedio i načelo zakonitosti koje propisuje članak 4. Zakona o upravnom postupku FBIH: *„Organi i institucije koje imaju javne ovlasti kada postupaju u upravnim stvarima dužni su da te stvari rješavaju na osnovu zakona i drugih propisa kao i općih akata institucija koje imaju javne ovlasti i koje one donose na osnovu javnih ovlasti.“*

U konkretnom slučaju ugovorni organ se očigledno nije vodio pozitivnim pravnim propisima. Ističemo kako je donošenjem ovakve pobijane odluke ugovorni organ učinio i povredu odredbi članka 101. Zakona o javnim nabavkama i članka 100. Zakona o upravnom postupku.

Na temelju iznesenog, smatramo da su pobijanim Zaključkom bitno povrijeđena prava ponuđača COLOREX d.o.o. Mostar u ovom postupku javne nabave, te predlažemo da ugovorni organ prihvati ovu žalbu i postupi na zakonit način tj. da pobijanu odluku pobijani zaključak zamjeni novim zaključkom (odlukom! kojom će uvažajući navode ove žalbe utvrditi da je žalba COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog

lica. Također predlažemo, da prvostupanjski organ, temeljem žalbe COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine, utvrdi da je ista u potpunosti osnovana, s obzirom da je Colorex d.o.o. kvalificirani ponuđač koji je ponudio najnižu cijenu tehnički zadovoljavajuće ponude, odnosno da sukladno članku 72. stavak 3. ZJN BiH dostavi prijedlog ugovora ponuditelju Colorex d.o.o. Mostar: podredno da se pobijani Zaključak prvostupanjskog organa zajedno sa spisom, sukladno odredbama članka 235. Zakona o upravnom postupku FBIH, dostavi Uredu za razmatranje žalbi kao drugostupanjskom organu, kojem, sukladno odredbama članka 239. i 240. Zakona o upravnom postupku FBIH, predlaže da žalbu usvoji, poništi pobijani Zaključak i sam odluči na način da je žalba COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104- 39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, te da utvrdi temeljem žalbe COLOREX d.o.o. (na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine) od 03.11.2021. godine, utvrdi da je ista u potpunosti osnovana, s obzirom da je Colorex d.o.o. kvalificirani ponuđač koji je ponudio najnižu cijenu tehnički zadovoljavajuće ponude i da se prijedlog ugovora ima dostaviti ponuđaču Colorex d.o.o. Mostar, ili podredno da pobijanu Zaključak i Odluku poništi i predmet vrati na ponovni postupak i odluku.

Podnositelj žalbe potražuje i troškove sastava žalbe u iznosu od 917,00 KM uvećano za troškove PDV u iznosu od 155,89 KM, dakle ukupan iznos od 1.072,89 KM.

Podnositelj žalbe izjavljuje da traži povrat uplaćene naknade sukladno članku 108. Zakona o javnim nabavama.

Radi iznijetog ova žalba je opravdana i na zakonu zasnovana pa se predlaže kao naprijed.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju na predmetnu žalbu izjavljuje da je u skladu sa članom 100. stav (5) i članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) - u daljnjem tekstu: ZJN, Javna ustanova Ceste Županije Zapadnohercegovačke (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo), u zakonskom roku, dostavlja sljedeće izjašnjenje po žalbi ponuđača COLOREX d.o.o. Mostar (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavljenu na Zaključak o odbacivanju žalbe broj 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021. godine, ugovornog tijela, u postupku javne nabave *„Radova izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj"*

Ugovorno tijelo, postupajući po žalbi, utvrdilo je, kako slijedi:

Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je neutemeljena, te je ugovorno tijelo, u roku od pet dana od datuma zaprimanja prosljeđuje Uredu za razmatranje žalbi, sa sljedećim izjašnjenjem na navode žalbe, kao i dokumentacijom u vezi sa postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba.

U vezi sa predmetnom žalbom ugovorno tijelo iznosi da je ista neutemeljena iz razloga što je žalba na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine za radove izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj podnesena neblagovremeno, pa se ugovorno tijelo nije ni upuštalo u razmatranje iste.

Naime, dana 05.11.2021. godine Javna ustanova Ceste Županije Zapadnohercegovačke je primila žalbu koju je uložio ponuđač COLOREX d.o.o. Mostar, Kneza Višeslava 14. putem svojih punomoćnika Josipa Muselimovića i Ane Primorac odvjetnika iz Mostara na odluku Javne ustanove Ceste Županije Zapadnohercegovačke broj 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, a kojom je izabran najpovoljniji ponuđač za radove izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj.

Žalba je dostavljena izravno na protokol Javne ustanove Ceste Županije Zapadnohercegovačke dana 05.11.2021. godine.

Sukladno članku 100. stavku (1) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) ugovorno tijelo je dužno u roku od 5 (pet) dana od zaprimanja žalbe utvrditi blagovremenost, dopuštenost i je li žalba izjavljena od ovlaštene osobe.

Sukladno članku 100. stavku (2) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) ako ugovorno tijelo utvrdi daje žalba neblagovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštene osobe, odbacit će je zaključkom.

Javna ustanova Ceste Županije Zapadnohercegovačke je utvrdila daje žalba neblagovremena.

Naime, Javna ustanova Ceste Županije Zapadnohercegovačke je odluku broj 01-01-27-104- 39/21 od 21.10.2021. godine kojom je izabran najpovoljniji ponuđač za radove izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj dostavila svim ponuđačima preporučenom poštanskom pošiljkom dana 21.10.2021. godine.

Sukladno članku 70. stavku (2) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14), odluka o izboru se može dostaviti ponuđačima između ostalog i putem pošte.

Sukladno članku 93. stavku (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13, 53/16), članku 100. stavku (2) Zakona o upravnom postupku („Službene novine Federacije BiH", broj: 2/98, 48/99), kao i članku 99. stavku (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14), datum predaje preporučene pošiljke na poštu smatra se danom uručivanja onome kome je pošiljka upućena.

Sukladno članku 101. stavku (1) točki d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14), rok za žalbu na odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača iznosi 10 (deset) dana po prijemu odluke.

Prema tome, krajnji rok za dostavu žalbe bi bio 31.10.2021., ali budući daje 31.10.2021. bila nedjelja, dok su 01.11.2021. i 02.11.2021. bili blagdani sukladno članku 2. Zakona o

blagdanima i neradnim danima u Županiji Zapadnohercegovačkoj („Narodne novine Županije Zapadnohercegovačke14. broj: 9/04). posljednji dan roka za dostavu žalbe je bio 03.11.2021. godine.

Naime, sukladno članku 92. Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13, 53/16) kad posljednji dan roka pada u nedjelju ili na dan državnog praznika ili neki drugi dan kad tijelo kod kojeg se ima poduzeti radnja postupka ne radi, rok ističe prvog narednog radnog dana a to je u ovom slučaju 03.11.2021. godine.

Kao dokaz o predaji preporučene pošiljke u prilogu se nalazi preslika prijamne knjige - lista pošte od 21.10.2021. godine. U stupcu 2 - prijamni broj su navedene oznake preporučenih pošiljki (u prilogu dostavljamo i presliku neiskorištenih oznaka za preporučenu poštu samo radi usporedbe, a gdje se vidi daje prvih 5 znamenki identično i to 89860 dok se ostale mijenjaju). U stupcu 3 - primatelj su navedeni između ostalih ponuđači iz ovog postupka nabave među kojima i COLOREX d.o.o. Mostar. U stupcu 7 je navedena masa od 114 g. U stupcu 9 je navedena poštarina od 3,30 KM (1,50 KM temeljem mase i 1,80 KM za preporučenu pošiljku sukladno cjeniku poštanskih usluga Hrvatske pošte d.o.o. Mostar koji također dostavljamo u prilogu). Na samom prijemnom listu je vidljiv prijemni pečat pošte od 21.10.2021. godine.

U prilogu dostavljamo i presliku interne dostavne knjige pošte gdje se vidi da je 21.10.2021. izvršena dostava svim ponuđačima u ovom postupku nabave pa tako i ponuđaču COLOREX d.o.o. Mostar, te je naveden i broj akta 01-01-27-104-42/21 (akt o dostavi odluke o izboru izvođača radova u ovom postupku a čiju presliku također dostavljamo u prilogu).

Kao što je navedeno žalba je zaprimljena izravnim putem 05.11.2021. godine što je vidljivo iz prijemnog pečata Javne ustanove ceste Županije Zapadnohercegovačke (preslika prve stranice žalbe s prijemnim pečatom u prilogu).

Sukladno svemu navedenom smatramo da se ugovorno tijelo u svemu pridržavalo ZJN-a i njegovih podzakonskih akata, pa predlažemo da Ured za razmatranje žalbi odbije predmetnu žalbu kao neutemeljenu, uključujući zahtjeve za naknadu svih troškova.

U prilogu Izjašnjenja se dostavlja dokumentacija u vezi sa postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba.

Žalitelj je iskoristio svoje zakonsko pravo te dostavio Odgovor na Izjašanjenje ugovornog organa u kome je ostao kod žalbenih navoda iznesenih u žalbi.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, te je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, kao i da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u skladu sa članovima 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama. Nakon što su predhodne pretpostavke ispitane, 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 navode žalitelja usvojiti.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi, ovaj organ je izvršilo uvid u dostavljenu dokumentaciju, analizirajući pojedinačne dokaze i njihovu međusobnu vezu, imajući u vidu žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organ i pravila postupka provođenja javnih nabavki.

Ugovorni organ JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke provodeći postupak javne nabavke za izvođenje radova *„Radovi izrade i ugradnje horizontalne i vertikalne prometne signalizacije i opreme ceste na cestama u Županiji Zapadnohercegovačkoj"*, je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01- 01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, ***na koju je izjavljena žalba od strane ponuđača Colorex d.o.o. Mostar,*** koju je ugovorni organ ***odbacio Zaključkom broj: 01-01-27-104-47/21 od 09.11.2021.godine,*** u kome je konstatovano da se žalba odbacuje ***zbog neblagovremenosti, te se iz tog razloga ugovorni organ nije ni upuštao u razmatranje predmetne žalbe.***

Nezadovoljan Zaključkom, žalitelj Colorex d.o.o. Mostar isti osporava, te smatra da je donesen pogrešnom primjenom Zakona o javnim nabavkama i Zakona o upravnom postupku.

Prije nego se upustio u utvrđivanje činjeničnog stanja, te ocjenu žalbenih navoda, ovaj organ je utvrdio relevantne zakonske odredbe kojima su propisani rokovi u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, tačnije član 99. stav (1) ZJN BiH („Sl. glasnik BiH", br. 39/14) u kome je propisano da se žalba izjavljuje ugovornom organu u pisanoj formi direktno, elektronskim putem, ako je elektronsko sredstvo definisano kao način komunikacije u tenderskoj dokumentaciji, ***ili preporučenom poštanskom pošiljkom.*** Stav (3) istog člana Zakona propisuje ***da datum zaprimanja žalbe direktno kod ugovornog organa,*** odnosno datum zaprimanja žalbe elektronskim putem uz osiguranje dokaza o upućivanju, odnosno zaprimanju žalbe, ili datum predaje na poštu preporučene poštanske pošiljke ***smatra se danom uručivanja žalbe.***

Dalje, član 91. stav (2) Zakona o upravnom postupku, koji se prema članu 117. Zakona o javnim nabavkama supsidijarno primjenjuje u postupcima javnih nabavki, propisuje da ....***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,*** dok član 92. stav (2) Zakona o upravnom postupku propisuje da, ako posljednji dan roka pada u nedjelju ili na dan državnog praznika, ili u neki drugi dan kad organ kod kojeg se radnja postupka ima preduzeti ne radi, ***rok ističe istekom prvog narednog radnog dana.*** Također, Zakona o upravnom postupku je u članu 227. propisao: (1) Žalba protiv rješenja

se podnosi u roku od 15 dana, ***ako zakonom nije drugačije određeno***. (2) ***Rok za žalbu za svaku osobu i za svaki organ kojima se rješenje dostavlja računa se od dana dostavljanja rješenja.***

Dalje, članom 101. Zakona o javnim nabavkama propisani su *„Rokovi izjavljivanja žalbe ugovornom organu":*

*(1) Žalba se može izjaviti:.....**d) 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;...***

Ovaj organ konstatuje da je izvršio uvid u fotokopiju ***prijamne knjige - lista pošte od 21.10.2021. godine***, gdje se može sa sigurnošću utvrditi da je ugovorni organ Odluku odaslao dana 21.10.2021. godine, ***koji niko ne spori***, jer je na prijemnom listu vidljiv prijemni pečat pošte od 21.10.2021. godine.

U ***koloni 2 - prijamni broj*** su navedene oznake preporučenih pošiljki, gdje se nalazi i oznaka 6479 koja pripada pošiljci ponuđača/žalitelja COLOREX d.o.o. Mostar.

Dalje, uvidom u Predajni popis – pojedinačni, Hrvatske pošte Mostar od 26.10.2021.godine (pod rednim brijem 2. i referentnim brojem 898606479), Colorex d.o.o. Mostar, ovaj organ iz navedenog akta sa sigurnošću može utvrditi da je ***žalitelj preuzeo (primio) ožalbenu Odluku dana 26.10.2021. godine u 12:47:56 sati u glavnom poštanskom uredu Hrvatske pošte u Mostaru***, a isto se sa sigurnošću može utvrditi i potvrditi ***i iz ispisa praćenja pošiljke HP d.o.o. Mostar i to za konkretnu preporučenu pošiljku broj RR898606479BA iz kojeg je jasno kad je pismeno otpremljeno (a to je 21.10.2021.godine) i kad je od strane žalitelja primljeno (a to je 26.10.2021.godine).***

Dakle, nesporno je dokazano da je ponuđač Colorex d.o.o. Mostar zaprimio ožalbenu odluku dana 26.10.2021. godine u 12:47:56 sati, ***te u skladu sa članom 101. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, od tog datuma počinje teći rok za izjavljivanje žalbe.***

Također ***ovaj organ je utvrdio da je dana 05.11.2021.godine JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke zaprimila žalbu*** koju je uložio ponuđač COLOREX d.o.o. Mostar, na odluku JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke broj: 01-01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, a ista ***je dostavljena lično na protokol JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke dana 05.11.2021. godine*** (utvrđeno na osnovu prijemnog pečata ugvoronog organa na žalbi).

S obzirom na sve utvrđene činjenice, te primjenjujući član 101. stav (1) tačku d) Zakona o javnim nabavkama, kojim je propisano da ..."*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**"...* ovaj organ sa sigurnošću može utvrditi da je žalba izjavljena dana 05.11.2021. godine na Odluku

o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01- 01-27-104-39/21 od 21.10.2021. godine, ***blagovremena, dok se žalbeni navod ocjenjuju osnovanim.***

Dakle, iz naprijed navedenih okolnosti proizilazi da je potrebno usvojiti predmetnu žalbu, izjavljenu u odnosu na predmetni Zaključak, te vratiti predmetne radnje na ponavljanje i to u fazu odlučivanja po žalbi, izjavljenu pred ugovornim organom, pri čemu će ugovorni organ upotpunosti postupiti u skladu sa pravilima čl.100 kojima je propisano postupanje ugovornog organa povodom žalbe.

Sve prednje navedeno upućuje da je valjalo postupiti kao u dispozitivu odluke.

Žalitelj predmetnom žalbom zahtjeva naknadu troškova za sastav iste, po punoćniku Zajednički odvjetnički ured Josip Muselimović & Ana Primorac, iz Mostara, u iznosu od 1.072,89 KM. S obzirom da usvaja predmetnu žalbu, ovaj organ u skladu sa članom 105. stav (2) ZUP-a, usvaja zahtjev žalitelja u iznosu od 240,00 KM u skladu sa članom 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 i PDV 17% u iznosu od 40,80 KM, što ukupno iznosi 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbja kao neosnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2000,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, 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, u skladu s članom 93. stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, te članom 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA
Mirjana Antunović, dipl.iur.

Dostaviti:

- COLOREX d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Zajednički odvjetnički ured Josip Muselimović & Ana Primorac, iz Mostara
- JU Ceste Županije Zapadnohercegovačke
- Signalizacija d.o.o. Grude.
- evidencija
- a/a