BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3462-6/21
Mostar, 13.01.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući po žalbi ponuđača **Defter d.o.o. Sarajevo**, zastupan po punomoćniku Adnanu Novi, advokatu iz Sarajeva, izjavljenoj na Zaključak broj 08-11-8-3748-12/21 od 26.11.2021. godine, ugovornog organa: **Općina Hadžići**, u Konkurentskom postupku, objavljenog putem Obavještenja o nabavci: 550-7-1-19-3-9/21 od 20.04.2021.godine, u Predmetu nabavke:*„Sukcesivna nabava prehrambenih i higijenskih artikala, za potrebe pomoći socijalno ugroženom stanovništvu Općine Hadžići i ublažavanje štetnih posljedica, tokom trajanja aktalne pojave „Corona virusa" (COVID-19) na području BiH u 2021. godini"*, 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 13.01.2022. godine donio je

RJEŠENJE

1. ***Usvaja se*** žalba i poništava se Zaključak broj: 08-11-8-3748-12/21 od 26.11.2021.godine, te se predmet vraća u fazu odlučivanja koja je predhodila donošenju pobijanog Zaključka, tj. prema uputama iz Rješenja URŽ-a broj: JN2-03-07-1-2644-9/21 od 04.11.2021.godine.
2. ***Usvaja se*** zahtjev žalitelja za naknadom troškova sastava žalbe 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: 08-11-8-3748-12/21 od 26.11.2021.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 13.12.2021. godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 28.12.2021.godine.

Žalitelj izjavljuje žalbu protiv Zaključka Općine Hadžići, broj 08-11-8-3748-12/21 od 26.11.2021.godine, zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama i Zakona o upravnom postupku.

Obrazloženje žalbe

Ugovorni organ je donio Zaključak, broj i datum gornji, ***kojim se otkazuje postupak javne nabavke*** pokrenut putem konkurentstkog zahtjeva za dostavljanje ponuda, obavještenje broj: 550-7-1-19-3-9/21. U izreci zaključka se navodi da se postupak otkazuje ***zbog novonastalih okolnosti nemogućnosti raspolaganja planiranim sredstvima u procijenjenoj vrijednosti predmetne nabavke.***

Ovaj je Zaključak nezakonit zbog slijedećih razloga:

Naime, Ured za razmatranje žalbi je donio Rješenje broj JN2-03-07-1-2644-9/21 od 04.11.2021. kojim je usvoji žalbu žalitelja Defter d.o.o. izjavljenu protiv Zaključka ovog organa broj 08-11-8-3748/10 od 08.9.2021. godine. Poništavanjem navedenog Zaključka predmet se vraća u stanje u kojem je bio prije donošenja istog, dakle u postupak po Žalbi Deftera d.o.o. Sarajevo od 05.8.2021. godine.

U obrazloženju Rješenja URŽ-a eksplicitno se navodi (str. 5 boldirani pasus) da se predmet vraća u fazu odlučivanja po žalbi kako bi ugovorni organ ispravio propuste „sve u smislu kako je obrazloženo ovim Rješenjem".

Donesećи ožalbeni Zaključak ugovorni organ zapravo ne rješava žalbu povodom koje je donosio Zaključke kojima je odbacivao žalbe istog žalitelja, već donosi generalni zaključak o otkazivanju postupka javne nabavke, i dalje ne rješavajući žalbu Defter d.o.o. od 05.8.2021. godine, šte je protivno odredbama Zakona o javnim nabavkama.

Također je neosnovano pozivanje ugovornog organa da su stekli uslovi „za otkazivanje postupka predmetne javne nabavke zbog dokazanih razloga, koji su izvan kontrole ugovornog organa", jer je upravo ugovorni organ doveo do ove situacije odbacujući žalbe Deftera d.o.o., što se Rješenjem URŽ-a pokazalo nezakonitim.

Stoga se predlaže da Ugovorni organ usvoji ovu žalbu, odnosno istu, sa svom potrebnom dokumentacijom uputi Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, koje se predlaže da usvoji žalbu i ugovorni organ obaveže na snošenje troškove sastava žalbe u iznosu od 842,40 KM.

Ugovorni organ je dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem navodi:

Predmetnu žalbu ovaj organ cijeni kao dopuštenu, blagovremenu, izjavljenu od ovlaštenog lica, ali neosnovanu. Neosnovanost predmetne žalbe obrazlažemo našima navodima iz pobijane odluke, kako slijedi:

- Obzirom da je kalendarska a samim tim i Budžetska godina pri kraju, ova nabavka bi bila bezpredmetna i nebi se mogla realizovati, te je ovaj organ postupio u skladu sa članom 69. stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH.

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.

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).

Dalje, Žalitelj u predmetnoj žalbi ističe da je Ured za razmatranje žalbi donio Rješenje broj JN2-03-07-1-2644-9/21 od 04.11.2021. kojim je usvoji žalbu žalitelja Defter d.o.o. izjavljenu protiv Zaključka ovog organa broj 08-11-8-3748/10 od 08.9.2021. godine. Poništavanjem navedenog Zaključka predmet je vraćen u stanje u kojem je bio prije donošenja istog, dakle u postupak po Žalbi Deftera d.o.o. Sarajevo od 05.8.2021. godine.

Doneseći novi Zaključak broj: 08-11-8-3748-12/21 od 26.11.2021godin, ugovorni organ ne rješava žalbu povodom koje je donosio Zaključke kojima je odbacivao žalbe istog žalitelja, već donosi generalni zaključak o otkazivanju postupka javne nabavke, ***i dalje ne rješavajući žalbu Defter d.o.o. od 05.8.2021. godine***.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da se postupak otkazuje zbog novonastalih okolnosti nemogućnosti raspolaganja planiranim sredstvima u procijenjenoj vrijednosti predmetne nabavke, obzirom da je kalendarska a samim tim i Budžetska godina pri kraju, ova nabavka bi bila bezpredmetna i

nebi se mogla realizovati.

U vezi sa navedenim ovaj organ ističe da je članom 69. stav (1) Zakona o javnim nabavkama propisano je da se postupak javne nabavke može se okončati:

a) zaključenjem ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma ili

b) poništenjem postupka javne nabavke.

Istim članom stav (2) Zakona propisano je da ugovorni organ obavezan je poništiti postupak javne nabavke u slučaju da:

a) nije dostavljena nijedna ponuda u određenom krajnjem roku;

b) nije dostavljen nijedan zahtjev za učešće u ograničenom postupku, u pregovaračkom postupku sa ili bez objave obavještenja ili u takmičarskom dijalogu;

c) nije dostavljen broj ponuda određen u članu 32. stav (4) ovog zakona, ako je bilo predviđeno zaključenje okvirnog sporazuma;

d) nijedna od primljenih ponuda nije prihvatljiva;

e) cijene svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

Također članom 69. stav (3) Zakona propisano je da: ***...ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.***

Razmatrajući pobijani Zaključak i tumačeći gore navedene odredbe zakona ovaj organ konstatuje da sporni Zaključak nije donesen u skladu sa gore navedenim odrebama zakona. Naime, ugovorni organ u spornom Zaključku navodi između ostalog .... *"da se postupak otkazuje zbog novonastalih okolnosti nemogućnosti raspolaganja planiranim sredstvima u procijenjenoj vrijednosti predmetne nabavke, obzirom da je kalendarska a samim tim i Budžetska godina pri kraju, ova nabavka bi bila bezpredmetna i nebi se mogla realizovati."*

Imajući u vidu navedeno ovaj organ konstatuje da ugovorni organ nije mogao otkazati postupak zbog navedenih okolnosti, jer se iste ne mogu podvesti niti pod jedan razlog definisan članom 69. Zakona, pa čak niti pod stav (3) pomenutog člana (na koji se poziva ugovorni organ), ***iz razloga jer se radi o okolnostima o kojim ugovorni organ vodi računa po službenoj dužnosti.***

Naglašavamo da ugovorni organ ***mora voditi računa o svim pretpostavkama koje su potrebne da bi se predmetna javna nabavka dovela do realizacije, pa i mogućnosti raspolaganja planiranim budžetskim sredstvima,*** za koje **bez ijednog predočenog valjanog dokaza** ugovorni organ paušalno navodi da je .... " *kalendarska, a samim tim i Budžetska godina pri kraju"*....zanemarujući zakonsku odredbu i činjenicu da sredstva moraju biti obezbjeđena u trenutku pokretanja javne nabavke.

Postupanje Ugovornog organa na ovaj način, pokušava se trasirati praksa, da, kada Ugovorni organ iz sebi poznatih razloga ne želi dovršiti postupak javne nabavke, svojim postupanjem ili nepostupanjem, vrši opstrukciju na način da odugovlači sa postupkom sve do kraja godine, što je bez sumnje nezakonito postupanje.

Sve navedeno upućuje da Ugovorni organ cijelo vrijeme opstruiše predmetnu javnu nabavku, pa i ignorantski se ponaša prema uputama Ureda za razmatranje žalbi BIH izdatim u Rješenjima istoga, što neminovno bi moglo rezultirati pokretanjem prekršajnog postupka protiv Ugovornog organa i odgovorne osobe.

Ovaj organ je mišljenja da nisu ispunjeni uvjeti za primjenu odredbe na koju se poziva ugovorni organ u svom Zaključku. Također, napominjemo da bi odredba člana 69. stav (3) Zakona bila primjenjiva, potrebno je dokazati da su nastupili razlozi, koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke, dakle navedeni uslovi se moraju ispuniti kumulativno.

Iz svega navedenog proizilazi da ugovorni organ nije mogao otkazati predmetni postupak obzirom da nisu ispunjeni uvjeti za to, te je stoga Zaključak nezakonit i isti je potrebno poništiti, te predmet vratiti u fazu odlučivanja koja je predhodila donošenju pobijanog Zaključka, tj. prema uputama i stavovima iznjetim u Rješenju URŽ-a broj JN2-03-07-1-2644-9/21 od 04.11.2021.godine, kojim je usvojena žalba žalitelja Defter d.o.o. izjavljena protiv Zaključka Ugovornog organa broj 08-11-8-3748/10 od 08.9.2021. godine.

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, u skladu sa članom 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama 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:

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