BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANjE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-1179-8/19
Сарајево, 17.02.2022. године

Канцеларија за разматрање жалби, поступајући по Пресуди Суда Босне и Херцеговине број: С1 3 У 036235 20 У од 24.01.2022. године, у вези жалбе од 23.01.2019. године, жалиоца *„Harysco" д.о.о. Сарајево*, којег заступа Санин Пешто, адвокат из Сарајева, *улица Маршала Тита број 28, 71000 Сарајево*, изјављене на Рјешење о дјелимичном прихвату жалбе и поништењу/отказивању поступка јавне набавке, број: 04-14-4814/17 од 18.01.2019. године, Уговорног органа: *Министарство саобраћаја Федерације Босне и Херцеговине – Дирекција за путеве Кантона Сарајево,* у поступку јавне набавке извођења радова одржавања путева на подручју Општине Трново (планински услови), на основу члана 104., 106. став (2) и 111. став 1) тачка б) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине („Сл.гласник БиХ", број: 39/14) и чл. 59., 60. и 210. став (1) и (2) Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, и 41/13), на сједници Канцеларије за разматрање жалби, одржаној 17.02.2022.године, донијела је

З А К Љ У Ч А К

Одбацује се жалба од 23.01.2019. године, жалиоца *„Harysco" д.о.о. Сарајево*, изјављене на Рјешење о дјелимичном прихвату жалбе и поништењу/отказивању поступка јавне набавке, број: 04-14-4814/17 од 18.01.2019. године, Уговорног органа: *Министарство саобраћаја Федерације Босне и Херцеговине – Дирекција за путеве Кантона Сарајево,* у поступку јавне набавке извођења радова одржавања путева на подручју Општине Трново (планински услови), као **неуредна.**

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Рјешењем уговорног органа *Министарство саобраћаја Федерације Босне и Херцеговине – Дирекција за путеве Кантона Сарајево* (у даљем тексту: Уговорни орган), број: 04-14-4814/17 од 18.01.2019. године, у поступку јавне набавке извођења радова одржавања путева на подручју Општине Трново (планински услови) (*Обавјештење о јавној набавци број: 201-1-3-22-3-41/17 објављено дана 06.11.2017. године на Порталу јавних набавки*), усвојена је жалба жалиоца „Гракоп" д.о.о. Киселјак и поништен предметни поступак јавне набавке.

Жалилац *„Harysco" д.о.о. Сарајево,* незадовољан наведеним Рјешењем, изјавио је жалбу од 23.01.2019. године, која је путем уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу на поступање и запримљена код истог дана 29.01.2019. године.

Поступајући по наведеној жалби овај орган је донио Закључак број: ЈН2-01-07-1-219-6/19 од 13.02.2019. године, којим је наведена жалба одбачена као неуредна.

Истим је утврђено да жалба није садржавала све елементе жалбе и доказе који се прилажу уз жалбу, због чега је од жалиоца Закључком овог органа број: ЈН2-01-07-1-219-3/19 од 30.01.2019. године, затражено да у року од три дана од дана пријема Закључка допуни жалбу и достави све прописане доказе за то, тачније од жалиоца је затражено да у остављеном року, уплати накнаду за покретање жалбеног поступка у износу од 7.500,00 КМ, уз напомену да у случају да не поступи по наведеном акту жалба ће се сматрати неуредном, те ће се иста одбацити.

Надаље се у предметном закључку наводи да је: *„Дана 08.02.2019. године овај орган запримио допис жалиоца „Harysco" д.о.о. Сарајево насловљен као Молба за одгоду плаћања, којим исти од овог органа тражи продужење рока за уплату накнаде за покретање жалбеног поступка из тешке финансијске ситуације, обзиром да је зимски период а предмет дјелатности је грађевина.*

У вези с тим напомињемо да је чланом 106 Закона о јавним набавкама БиХ прописана обавеза жалиоца да на позив КРЖ-а употпуни жалбу у року који не може бити дужи од три дана од дана пријема захтјева за допуну. Ако жалилац не поступи по захтјеву КРЖ-а, жалба ће бити одбачена као неуредна.

Чланом 108 Закона о јавним набавкама БиХ, прописана је обавеза жалиоца уплате накнаде за покретање жалбеног поступка по подношењу жалбе, с обзиром да се поступак ***правне заштите не може покренути без два основна предуслова-постојања жалбе и уплате накнаде за покретање жалбеног поступка, при чему је КРЖ дужан утврдити да ли је жалилац уплатио накнаду (чл. 108 став (3) Закона).***

Како је при томе, од стране жалиоца достављен предње наведени допис насловљен као Молбу за одгоду плаћања, с тим у вези је потребно нагласити да предметне законске одредбе не прописују изузећа/продужења рока у предметном смислу уплате накнаде за покретање жалбеног поступка, а при томе су предметним садржајем, изнесени разлози који немају непосредног и одлучног утицаја на тренутак (одгађање) уплате накнаде за покретање жалбеног поступка, нити је доказана објективна спријеченост уплате накнаде за покретање жалбе изван контроле подносиоца захтјева, те узевши при томе да се основном жалбом непосредно и независно покреће поступак правне заштите, као главним средством покретања правне заштите, а све друго упућује на адхезивност, то овај орган изнесене разлоге предметним дописом, није цијенио одлучним и прохватљивим да би се истим и удовољило.

Стога, како нису остварени предуслови у предњем смислу, а како је при провјери предметних претпоставки за несметано одлучивање по жалби, овај орган утврдио да нису достављени сви докази који се прилажу уз жалбу, на начин прописан одредбом чланом 105. Закона о јавним набавкама БиХ, којим је прописан садржај жалбе (жалилац није доставио доказ о плаћеној накнади за покретање жалбеног поступка у износу од 7.500,00 КМ, како је то захтјевано Закључком број: ЈН2-01-07-1-219-3/19 од 30.01.2019. године, а нити је детаљном контролом евиденције уплата у Главној књизи трезора утврђено да је уплата накнаде за покретање жалбеног поступка и евидентирана, то из свега изнесеног произилази да уплата накнаде за покретање жалбе није извршена, а тиме није испуњен један од предуслова за несметано покретање и вођење жалбеног поступка.

Имајући у виду све предње наведено, овај орган је позивајући се на одредбу члана 105. и 106. Закона о јавним набавкама БиХ, као и на основу члана 60 став (2) Закона о управном поступку утврдио да је жалба неуредна, те је као такву треба одбацити, на начин како је то ријешено у диспозитиву овог закључка, с обзиром да наведено представља сметњу за поступање по жалби, у поступку јавних набавки и разлогом у предметном поступку, за њеним одбацивањем...".

Против овог Закључка број: ЈН2-01-07-1-219-6/19 од 13.02.2019. године, донесеног од стране Канцеларије за разматрање жалби, тужилац *„Harysco" д.о.о. Сарајево,* којег заступа Санин Пешто, адвокат из Сарајева, покренуо је управни спор, те је Суд Босне и Херцеговине, донио Пресуду број: С1 3 У 031913 19 У од 20.05.2020. године, којом се тужба уважава, оспорени Закључак поништава и предмет враћа надлежном органу за поновни поступак.

У вези са провођењем предметног поступка, донесен је Закључак број: ЈН2-01-07-1-1179-2/19 од 07.05.2019. године, о одбацивању жалбе као неуредне.

Наведеним Закључком, између осталог констатовано је сљедеће:

„....Поступајући по Пресуди Суда Босне и Херцеговине број: С1 3 У 031913 19 У од 20.05.2020. године, у којој је Суд утврдио да се ради о погрешном датуму жалбе у изреци оспореног Закључка у односу на образложење, овај орган недвосмислено утврђује да је у питању само техничка грешка у писању, а везано за датум жалбе у самој изреци Закључка гдје је умјесто 24.01.2019. године, како је исправно, написан погрешан датум и то 02.11.2018. године, али исто не може утицати на другачије поступање овог органа. Обзиром да је евидентно и неспорно из списа да је жалилац поступајући по жалби од 24.01.2019. године уплатио само таксу, а да није имао намјеру уплатити накнаду за покретање жалбеног поступка што је законска претпоставка за мериторно одлучивање по жалби, овај орган је, како би поступио једнако и недискриминирајуће према свим жалиоцима у поступцима јавних набавки, обавезан исту одбацити као неуредне..."

У односу на акт овог органа број: ЈН2-01-07-1-1179-2/19 од 07.05.2019. године, тужилац *„Harysco" д.о.о. Сарајево,* којег заступа Санин Пешто, адвокат из Сарајева, покренуо је управни спор, те је Суд Босне и Херцеговине, донио Пресуду број: С1 3 У 036235 20 У од 24.01.2022. године, којом се тужба уважава, оспорени Закључак поништава и предмет враћа надлежном органу за поновни поступак.

Поступајући по предметној пресуди Суда Босне и Херцеговине којом је потврђен закључак овог органа број: ЈН2-01-07-1-1179-2/19 од 07.05.2019. године, у цијелости, осим у дијелу начина достављања оспореног акта, обзиром да исти није достављен пуномоћнику жалиоца чија је пуномоћ за заступање достављена уз жалбу, овај орган утврђује да је грешком лично жалиоцу достављен оспорени акт, умјесто његовом пуномоћнику, међутим наведена чињеница и пропуст овог органа није произвео никакву посљедицу у односу на права жалиоца, обзиром да су Закључци којим је жалилац позван да изврши уплату, жалилац неспорно запримио и по истим поступио плативши административну таксу у износу од 100,00 КМ дана 08.02.2019. године, а у односу на плаћање накнаде затражио одгоду, тј. продужење рока за уплату исте због финансијских потешкоћа. Дакле, евидентно је да је по наведеним актима поступљено на наведени начин, независно од начина извршене доставе, па сходно томе и у случају да су спорни акти достављени пуномоћнику посљедица би била иста.

Стога, како је жалилац био дужан уплатити накнаду за покретање жалбеног поступка у остављеном року, према Закључку овог органа: ЈН2-01-07-1-219-3/19 од 30.01.2019. године, у којем је и поучен да ће жалба жалиоца бити одбачена као неуредна у случају пропуштања обавезе да накнаду уплати, а како је при провјери предметних претпоставки за несметано одлучивање по жалби, овај орган утврдио да нису достављени сви докази који се прилажу уз жалбу, на начин прописан одредбом чланом 105. Закона о јавним набавкама БиХ, којим је прописан садржај жалбе, јер жалилац није доставио доказ о плаћеној накнади за покретање жалбеног поступка у износу од 7.500,00 КМ, како је захтјевано Закључком, а нити је детаљном контролом евиденције уплата у Главној књизи трезора утврђено да је уплата накнаде за покретање жалбеног поступка и евидентирана, то из свега изнесеног произилази да уплата накнаде за покретање жалбе није извршена, а тиме није испуњен један од предуслова за несметано покретање и вођење жалбеног поступка.

Имајући у виду наведено, овај орган је позивајући се на одредбу члана 105. и 106. Закона о јавним набавкама БиХ и одредбу члана 60. став (2) Закона о управном поступку утврдио да је жалба, неуредна, те користећи се овлаштењима из члана 111. став (1) тачка б), исту одбацио на начин како је то ријешено у диспозитиву овог закључка, с обзиром да наведено представља сметњу за поступање по жалби у поступку јавних набавки и разлогом за њеним одбацивањем у предметном поступку.

Упутство о правном лијеку

Овај Закључак је коначан управни акт. Против овог Закључка може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема закључка. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДАВАЈУЋИ КАНЦЕЛАРИЈЕ
ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

Марко Колобарић

Достављено:
- *Адвокат Санин Пешто из Сарајева (за „Harysco" д.о.о. Сарајево)*
- *Министарство саобраћаја Федерације Босне и Херцеговине – Дирекција за путеве Кантона Сарајево*
- *– евиденција и а/а*