BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

BOSNA I HERCEGOVINA
KANCELARIJA ZA RAZMATRANJE ŽALBI

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2726-11/22
Datum: 21.12.2022. godine

Kancelarija za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo - Ilijaš, izjavljenoj na Bitne povrede pravila postupka tokom provođenja javne nabavke (Zaključak broj 01-126-39/22 od 08.09.2022. godine), Ugovornog organa Hidroelektrane „Bistrica“ d.o.o. Foča, u postupku javne nabavke odabira inženjera/vršenje usluga stručno-tehničkog nadzora nad izgradnjom objekata HE B-1, B-2A, B-3, na rijeci Bistrici u opštini Foča u Republici Srpskoj, na osnovu člana 111. stav (1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj 39/14) i člana 210. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), na plenarnoj sjednici Kancelarije za razmatranje žalbi, održanoj dana 21.12.2022. godine, donijela je

ZAKLJUČAK

1. **Žalba ponuđača „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo - Ilijaš,** izjavljena na Bitne povrede pravila postupka tokom provođenja javne nabavke (Zaključak broj 01-126-39/22 od 08.09.2022. godine) **odbacuje se kao neblagovremena.**

2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organa Hidroelektrane „Bistrica“ d.o.o. Foča, u postupku javne nabavke odabira inženjera/vršenje usluga stručno-tehničkog nadzora nad izgradnjom objekata HE B-1, B-2A, B-3, na rijeci Bistrici u opštini Foča u Republici Srpskoj objavio je dana 20.04.2022. godine Obavještenje o nabavci 26897-1-2-1-3-1/22 i Tendersku dokumentaciju iz Marta 2022.godine.

Nezadovoljan sadržajem Tenderske dokumentacije potencijalni ponuđač „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo-Ilijaš izjavio je žalbu protiv iste, a ugovorni organ rješavajući po žalbi na Tendersku dokumentaciju donio je dana 08.09.2022. godine Zaključak broj 01-126-39/22 kojim se žalba žalioca odbacuje kao nedopuštena.

Žalilac „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo-Ilijaš, nezadovoljan predmetnim zaključkom i navodeći povrede pravila postupka izjavio je žalbu protiv istog tražeći da se žalba usvoji i postupak poništi u potpunosti, a koja je putem ugovornog organa u skladu s članom 107. Zakona o javnim nabavkama, proslijeđena ovom organu na postupanje i zaprimljena kod istog dana 03.10.2022. godine.

Žalilac u žalbi ističe sledeće:

- Kao zainteresovana strana i potencijalni ponuđač u predmetnom postupku dana 31.08.2022. godine izjavili smo žalbu na ispravku obavještenja o nabavci, iz razloga što nismo bili u mogućnosti preuzeti tendersku dokumentaciju sa portala javnih nabavki. Žalbu smo dostavili ugovornom organu dana 31.08.2022. godine putem e-mail adrese navedene u ispravci obavještenja o nabavci i obavještenju o nabavci, te putem brze pošte dana 01.09.2022. godine. Ugovorni organ po zaprimanju naše žalbe nije obustavio predmetni postupka javne nabavke, te je tako grubo prekršio član 110.ZJN.

- Ugovorni organ je bio u obavezi da nakon prijema žalbe obustavi postupak javne nabavke, te da nakon utvrđivanja navedenih okolnosti iz stava 1.člana 100 ZJN, zaključkom odbaci žalbu zbog neblagovremenosti, nedopuštenosti ili izjavljenu od strane neovlaštenog lica, ili da se ukoliko utvrdi da je ista blagovremena, izjavljena od ovlaštenog lica i dopuštena, upusti u utvrđivanje osnovanosti postavljenih žalbenih navoda.

- Dakle, ugovorni organ nije obustavio postupka, i nije obavijestio potencijalne ponuđače o izjavljenoj žalbi jednog od ponuđača, niti je uopšte rješavao po žalbi, a uzevši u obzir da je žalba zaprimljena dva dana prije predaje ponude, što implicira, da je ugovorni organ imao dovoljno vremena da obavijesti sve potencijalne ponuđače o obustavi postupka na portalu javnih nabavki.

- Nekoliko dana nakon upućivanja žalbe na ćutanje administracije KRŽ Sarajevo dobili smo dva akta, jedan od KRŽ Sarajevo broj JN2-01-07-1-2473-3/22 od 08.09.2022. godine koji je KRŽ uputila ugovornom organu i kojim ga obavještava da je zaprimila našu žalbu i da istu dostavlja ugovornom organu na dalje postupanje. Drugi akt je akt ugovornog organa broj 01-126-39/22 od 08.09.2022. godine, Zaključak o odbacivanju žalbe kao nedopuštene koji je sačinio i dostavio ugovorni organ. Dakle, iz svega navedenog evidentno je da ugovorni organ zanemaruje i ne postupa po žalbi izjavljenoj na ispravku obavještenja o nabavci dana 31.08.2022. godine, te tek nakon što je dobio akt od KRŽ donosi Zaključak o odbacivanju žalbe od 08.09.2022. godine, i to čak sedam dana nakon zaprimanja naše žalbe putem e-maila, što je protivno članu 100.ZJN. Ugovorni organ je zanemario uloženu žalbu koja ima suspenzivno dejstvo.

- Ovakvim postupanjem prekršeni su opšti principi postupka javne nabavke, te se dovodi u pitanje i krivična odgovornost zbog nezakonitog raspolaganja javnim sredstvima, te zahtjevamo da se postupak poništi u potpunosti zbog povreda u vođenju postupka javne nabavke. Takođe smatramo da postoje osnovi za podnošenje prekršajne prijave protiv ugovornog organa zbog teške povrede postupka javne nabavke, shodno čl.116 ZJN.

Ugovorni organ je dana 04.11.2022. godine i 05.12.2022. godine dostavio ovom organu Izjašnjenja broj 01-126-56/22 i 01-126-59/22 zajedno sa spisom predmetne javne nabavke, te predložio da se žalba odbije kao neosnovana iz sledećih razloga:

- Ugovorni organ je na osnovu žalbe žalioca „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo – Ilijaš broj 31-8/Ž/22 od 31.08.2022. godine, koju je zaprimio putem pošte 02.09.2022. godine, donio Zaključak kojim se odbacuje žalba žalioca kao nedopuštena dana 08.09.2022. godine, broj 01-126-39/22. Ugovorn organ je u pouci o pravnom lijeku predmetnog zaključka, a u skladu sa članom 100.stav (2) ZJN ostavio mogućnost žaliocu da se protiv ovog zaključka žali KRŽ-u i to u roku od 10 dana od dana prijema zaključka, što žalilac nije iskoristio kao svoje pravo.

U prilogu Izjašnjenja dostavljamo zaključak ugovornog organa kao i datum prijema zaključka od strane žalioca, dana 12.09.2022. godine u 14:25:11h.

Dakle, na navedenu žalbu ugovorni organ je odgovorio žaliocu zaključkom, ostavio mogućnost za žalbu u zakonskom roku od 10 dana, a žalilac to pravo nije iskoristio.

U prilog navedenom govori i Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača koju je ugovorni organ donio dana 28.09.2022. godine, dakle tek po okončanju žalbenog roka od 10 dana, shodno čemu vam i pomenutu odluku šaljemo u prilogu ovog akta.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalioca, kako bi se uopšte pristupilo njenom razmatranju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku i članovima 105. 108. i 109. Zakona o javnim nabavkama BiH ***i utvrdio da je žalba neblagovremena iz sledećih razloga:***

Dana 08.09.2022. godine Ugovorni organ je, postupajući po žalbi žalioca broj 31-8/Ž/22 od 31.08.2022. godine, donio Zaključak broj 01-126-39/22 kojim je žalbu žalioca odbacio kao nedopuštenu. Poukom o pravnom lijeku ugovorni organ je naveo da protiv ovog Zaključka žalilac ima mogućnost podnošenja žalbe KRŽ-u i to u roku od 10 dana od dana prijema Zaključka.

Predmetni Zaključak žalilac je zaprimio putem poštanske pošiljke broj RB409561220BA dana **12.09.2022. godine.**

Dana 03.10.2022. godine ovaj organ je zaprimio žalbu žalioca „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo – Ilijaš broj 30-9/22, datiranu na dan 30.09.2022. godine, a upućenu preporučenom pošiljkom dana **30.09.2022. godine,** poštanski broj RH26321 240 4 BA (71 380 Ilijaš).

Žalilac u žalbi suštinski ističe da je ugovorni organ zanemario njegovu žalbu, da o istoj nije odlučio, da nije obustavio postupak javne nabavke, te tek nakon što je dobio akt od KRŽ donosi Zaključak o odbacivanju žalbe od 08.09.2022. godine, i to čak sedam dana nakon zaprimanja naše žalbe putem e-maila, što je protivno članu 100.ZJN.

Ovaj organ ističe da žalilac prije svega kontradiktorno navodi da ugovorni organ nije odlučio po njegovoj žalbi od 31.08.2022. godine, pa zatim navodi da je ugovorni organ o istoj odlučio tek nakon akta od KRŽ-a, na način da je dana 08.09.2022. godine donio Zaključak o odbacivanju žalbe, čak sedam dana nakon zaprimanja žalbe.

U vezi s tim, žalilac svoju žalbu temelji na bitnim povredama pravila postupka, koja su po njemu rezultat propuštanja ugovornog organa da o njegovoj žalbi od 31.08.2022. godine postupi u zakonom propisanom roku, radi čega žalba koju ovaj organ razmatra prestavlja suštinski žalbu na predmetni Zaključak.

Ono što je nesporno između stranaka u postupku je činjenica da je, postupajući po žalbi žalioca od 31.08.2022 godine ugovorni organ donio Zaključak broj 01-126-39/22 od 08.09.2022. godine koji je žalilac zaprimio dana 12.09.2022. godine i u kojem mu je poukom o pravnom lijeku ostavljen žalbeni rok od 10 dana od dana prijema Zaključka.

Sledeća nesporna činjenica je da je žalilac putem preporučene pošte dana 30.09.2022. godine ovom organu izjavio žalbu na Zaključak ugovornog organa od 08.09.2022. godine, gdje ističe povrede pravila postupka pri provođenju postupka javne nabavke, te tvrdnju da ugovorni organ nije u zakonom propisanom roku donio predmetni zaključak.

Ovaj organ smatra da je izjavljivanjem žalbe na gore navedeni način izostala procesna ispravnost iste, odnosno žalba nije blagovremena, jer nije izjavljena u zakonom propisanom roku od 10 dana od dana prijema Zaključka.

Kako je žalilac dana **12.09.2022. godine** zaprimio Zaključak ugovornog organa broj 01-126-39/22 od 08.09.2022. godine, a dana **30.09.2022. godine** putem preporučene pošiljke ovom organu izjavio žalbu na isti, **evidentno je da je žalilac propustio zakonom propisani rok od 10 dana od dana prijema Zaključka da se na isti žali, radi čega je žalba žalioca neblagovremena.**

Neophodno je naglasiti, da su Zakonom o javnim nabavkama propisani rokovi za žalbu na svaku fazu postupka javne nabavke, u konkretnom slučaju radi se o članu 100.stav (2) ZJN kojim je propisano da protiv zaključka kojim je ugovorni organ utvrdio da je žalba nedopuštena, neblagovremena ili izjavljena od neovlaštenog lica, žalilac ima mogućnost podnošenja žalbe KRŽ-u, i to u roku od 10 dana od dana prijema zaključka.

Dalje, članom 109.stav (2) ZJN propisano je da KRŽ kada utvrdi da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlašćenog lica, nastaviće razmatrati žalbene navode.

Dakle, da bi ovaj organ razmatrao žalbene navode žalioca, u konkretnom slučaju radi se o eventualnim povredama pravila postupka javne nabavke, neophodni preduslov je da žalba žalioca bude izjavljena u zakonom propisanim rokovima, sve shodno citiranim odredbama ZJN. Kako je u konkretnom slučaju blagovremenost izavljene žalbe izostala, tako ovaj organ žalbene navode ne razmatra, već u skladu sa članom 111.stav (1) tačka b) ZJN žalbu odbacuje zaključkom kao neblagovremenu.

Cijeneći navedeno, ovaj organ je na osnovu člana 111. stav (l) tačka b) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj 39/14) i člana 210. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) odlučio kao u dispozitivu odluke jer je utvrdio da nije blagovremena.

O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje, 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.

Uputstvo o pravnom lijeku

Ovaj Zaključak je konačan upravni akt. Protiv ovog Zaključka 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.

PREDSJEDAVAJUĆI
KANCELARIJE ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Marko Kolobarić

Dostaviti:

1. „HALILOVIĆ“ d.o.o. Sarajevo – Ilijaš, Obala 27, Sarajevo - Ilijaš
2. HIDROELEKTRANE „BISTRICA“ d.o.o. Foča, Nemanjina 19, 73 301 Foča
3. Evidencija i
4. a/a.