



Broj: 01-02-2-1077-2/15
Sarajevo, 16.3.2016. godine

- INSTITUCIJE BOSNE I HERCEGOVINE

PREDMET: Tumačenje pojma „poslodavac“ u kontekstu primjene Zakona o državnoj službi u institucijama BiH, dostavlja se.-

Agencija za državnu službu BiH (u daljem tekstu: Agencija), se prilikom provođenja konkursnih procedura susrela sa nedoumicom u pogledu tumačenja termina „poslodavac“, u kontekstu značenja iz Zakona o državnoj službi u institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 12/02, 19/02, 35/03, 4/04, 17/04, 26/04, 37/04, 48/05, 2/06, 32/07, 43/09, 8/10 i 40/12) i Zakona o radu institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 26/04, 7/05, 48/05, 60/10 i 32/13).

Naime, članom 16. stav 1. tačka b) Zakona o državnoj službi u institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 12/02, 19/02, 35/03, 4/04, 17/04, 26/04, 37/04, 48/05, 2/06, 32/07, 43/09, 8/10 i 40/12), propisano je da državni službenik koji je razriješen dužnosti u roku od dvije godine od dana razrješenja s dužnosti ne može se zaposliti kod poslodavca kojem je bio redovni pretpostavljeni, odnosno ne može se zaposliti u firmi nad čijim radom je provodio redovan nadzor; on takođe ne smije primati bilo kakvu naknadu od tog poslodavca ili firme u roku od dvije godine od dana razrješenja s dužnosti.

Nedoumicu je u konkretnom slučaju izazvala upotreba termina „poslodavac“ (zakonski termin: „firma“, iako pogrešan nije izazivao nedoumice, jer je lako pretpostaviti da je riječ o zamjeni za termin *privredno društvo* ili *preduzeće*). Važno je istaći da u vrijeme usvajanja Zakona o državnoj službi u institucijama BiH 2002. godine, i u prvom periodu njegove primjene, termin „poslodavac“ se nije mogao odnositi na institucije Bosne i Hercegovine, u pogledu kojih se pored termina „institucije“ upotrebljavali različiti termini, ali ne i termin „poslodavac“ (kako je propisano zakonima o upravi, ministarstvima i drugim organima uprave, Vijeću ministara BiH, itd.).

Tek stupanjem na snagu Zakona o radu u institucijama BiH u 2004. godini, uveden je pravnotehnički termin „poslodavac“ u kontekstu institucije Bosne i Hercegovine i njenih organa i drugih pravna lica navedenih u istom Zakonu (član 2. Zakona o radu u institucijama BiH).

Praktična konsekvenca sastojala bi se u tome da, ako se termin „poslodavac“ u kontekstu primjene Zakona o državnoj službi u institucijama BiH, može poistovjećivati sa terminom „poslodavac“ iz Zakona o radu u institucijama BiH, to bi dovelo do mogućnosti da se bivšim rukovodiocima institucija ne dozvoli prijava na javne oglase u istoj instituciji u periodu od dvije godine nakon njihovog razrješenja, što bi otvorilo i neka druga pravna pitanja (na primjer, pitanje moguće diskriminacije u zapošljavanju, kao i pitanje prava povratka na isto ili slično radno mjesto).

Kako bi se izbjegle sve nedoumice u tumačenju, Agencija se obratila Ministarstvu pravde sa zahtjevom za tumačenje oba zakona vezano za termin „poslodavac“, a posebno Zakona o radu u institucijama BiH.

Svojim aktom broj 09-02-4-12931/15 od 11.1.2016. godine, Ministarstvo pravde BiH dalo je mišljenje u kojem se ističe da Zakon o državnoj službi u institucijama BiH nije definisao termin „poslodavac“, prvenstveno stoga što se radilo o općepoznatom terminu u smislu da je poslodavac fizička ili pravna osoba za koju poslove obavlja osoba na radu ili druga osoba, a poslodavac je i samozaposlena osoba kada obavlja radove na radilištu, odnosno poslove sa velikim rizicima. Naprotiv, Zakon o radu u institucijama BiH definiše termin „poslodavac“ samo u smislu istog zakona, uvodeći generički pojam kao zajednički naziv za institucije Bosne i Hercegovine, kao i neka druga tijela navedena u istom zakonu, koje zapošljavaju određenu osobu na osnovu ugovora o radu, odnosno ograničava primjenu termina samo na poslodavce nabrojane u članu 1. Zakona o radu u institucijama BiH. I Ministarstvo pravde BiH je istaklo da je Zakon o državnoj službi u institucijama BiH donesen 2002. godine a Zakon o radu u institucijama BiH tek 2004. godine, te da nije osnovano zaključiti da je zakonodavac ostavio termin „poslodavac“ nedefinisan u cilju kasnijeg povezivanja sa Zakonom o radu u institucijama BiH, zbog čega se može tumačiti da je intencija zakonodavca bila da pod pojmom „poslodavac“ u Zakonu o državnoj službi u institucijama BiH smatra isključivo uvriježeni termin „poslodavac“ (u smislu fizičke ili pravne osobe za koju poslove obavlja osoba na radu ili druga osoba kao i pod određenim uvjetima samozaposlena osoba), a ne specijalna definicija poslodavca iz Zakona o radu u institucijama BiH,

Saglasno svemu navedenom, odnosno kako se termin „poslodavac“ se u kontekstu primjene Zakona o državnoj službi u institucijama BiH ne odnosi na same institucije BiH, to više nije potrebno razmatrati pitanje eventualne diskriminacije, niti postoje više nedoumice u pogledu imperativnih odredbi drugih članova Zakona o državnoj službi u institucijama BiH, osim člana 16. (prvenstveno 17. i 18. odnosno prava povratka na isto ili slično radno mjesto nakon prestanka funkcije).

O navedenom stavu Ministarstva pravde BiH vas obavještavamo kako u svrhu zakonitog provođenja konkursnih procedura, tako i u svrhu primjene zakona u pogledu odlučivanja o pravima državnih službenika, prvenstveno zakonskog prava povratka na isto ili slično radno mjesto.

Dostavljeno:

- naslovu
- arhiva



DIREKTOR

Neven Akšamija



Broj: 09-02-4-12391/15
Sarajevo, 11.01.2016. godine

BOSNA I HERCEGOVINA
AGENCIJA ZA DRŽAVNU SLUŽBU
Trg BiH 1
71000 Sarajevo

BOSNA I HERCEGOVINA
AGENCIJA ZA DRŽAVNU SLUŽBU
SARAJEVO

PRILOG: 11-02-2016			
Organizaciona jedinica	Klasifikaciona oznaka	Redni broj	Broj priloga
01	02-2	1077-1	

PREDMET: Mišljenje o značenju termina „poslodavac“ u Zakonu o državnoj službi u institucijama Bosne i Hercegovine

Veza: vaš akt broj: 01-02-2-1077/15 od 29.12.2015. godine

U vezi vašeg akta, broj i datum gornji, kojim tražite od Ministarstva pravde Bosne i Hercegovine mišljenje o značenju termina „poslodavac“ u Zakonu o državnoj službi u institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 12/02) (u daljnjem tekstu: Zakon) radi ispravnog tumačenja odredbe propisane člankom 16. stavak 1. točka b) Zakona, dajemo

MIŠLJENJE

Kako ste naveli u aktu, člankom 16. stavak 1. točka b) Zakona o državnoj službi u institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 12/02, 19/02, 35/03, 4/04, 17/04, 26/04, 37/04, 48/05, 2/06, 32/07, 43/09, 8/10 i 40/12), propisano je da državni službenik koji je razriješen dužnosti u roku od dvije godine od dana razrješenja s dužnosti ne može se zaposliti kod poslodavca kojem je bio redovni pretpostavljeni, odnosno ne može se zaposliti u firmi nad čijim radom je provodio redovan nadzor; on također ne smije primati bilo kakvu naknadu od tog poslodavca ili firme u roku od dvije godine od dana razrješenja s dužnosti. Jasno je da u kontekstu predmetne norme pravno jeste pogrešan naziv „firma“ (umjesto termina gospodarsko društvo ili poduzeće), ali ista pogreška nije od značaja za primjenu norme.

Činjenica jeste da Zakon o državnoj službi u institucijama BiH propušta definirati termin „poslodavac“, ali se vrlo jasno može zaključiti da je razlog tome jer se u konkretnom slučaju radi o opće poznatom terminu, odnosno poslodavac je fizička ili pravna osoba za koju poslove obavlja osoba na radu ili druga osoba, a poslodavac je i samozaposlena osoba kada obavlja radove na radilištu odnosno poslove s velikim rizicima. Zakon o radu u institucijama BiH definira termin poslodavca u smislu tog zakona, uvodeći generički pojam kao zajednički imenik za institucije Bosne i Hercegovine i njena tijela i druge pravne osobe i druge institucije navedene u članku 1. stavku 2. ovog zakona, koje zapošljavaju određenu osobu na temelju ugovora o radu, kako bi se ograničila primjena ovog Zakona samo na te „poslodavce“. Obzirom da je Zakon o državnoj službi u institucijama BiH donijet 2002. godine a Zakon o radu u institucijama BiH tek dvije godine kasnije, 2004. godine, nije opravdano zaključiti da je zakonodavac ostavio nedefiniranu odredbu u cilju njenog kasnijeg povezivanja sa Zakonom o radu u institucijama BiH gdje postoji definicija tog termina, zbog čega se može tumačiti da je intencija zakonodavca bila da se pod pojmom „poslodavac“ u

Zakonu o državnoj službi smatra uvriježen termin poslodavac a ne specijalna definicija poslodavca iz Zakona o radu u institucijama BiH.

Jednako tako, cijenimo bitnim za istaknuti da se jedino autentičnim tumačenjem utvrđuje istinitost, izvornost i pravilan smisao nedovoljno jasne odredbe zakona, zbog čega vas upućujemo da inicirate izmjenu Zakona o državnoj službu u institucijama BiH u dijelu nedovoljno jasnih odredbi.

S poštovanjem,



MINISTAR
Josip Grubeša

Dostaviti:

- naslovu;
- a/a.



Alen

Broj: 01-02-2-1077/15
Sarajevo, 29.12.2015. godine

*Medić
29.12.15*

- **Ministarstvo pravde BiH**

PREDMET: Molba za davanje mišljenja.-

Ovim putem obraćamo se sa upitom o mogućim posljedicama primjene određenih zakona, kako bi se moglo zakonito odlučivati o prijavama na konkurs određenih lica.

Naime, članom 16. stav 1. tačka b) Zakona o državnoj službi u institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 12/02, 19/02, 35/03, 4/04, 17/04, 26/04, 37/04, 48/05, 2/06, 32/07, 43/09, 8/10 i 40/12), propisano je da državni službenik koji je razriješen dužnosti u roku od dvije godine od dana razrješenja s dužnosti ne može se zaposliti kod poslodavca kojem je bio redovni pretpostavljeni, odnosno ne može se zaposliti u firmi nad čijim radom je provodio redovan nadzor; on takođe ne smije primati bilo kakvu naknadu od tog poslodavca ili firme u roku od dvije godine od dana razrješenja s dužnosti.

U konkretnom slučaju, nedoumicu izaziva upotreba termina „poslodavac“ (zakonski termin: „firma“, iako pogrešan ne izaziva nedoumice, jer je lako pretpostaviti da je riječ o zamjeni za termin *privredno društvo* ili *preduzeće*). Naime, u vrijeme usvajanja Zakona o državnoj službi u institucijama BiH, i u prvom periodu njegove primjene, termin „poslodavac“ nije se mogao odnositi na institucije Bosne i Hercegovine, u pogledu kojih se pored termina „institucije“ upotrebljavali različiti termini ali ne i termin „poslodavac“ (zakoni o upravi, ministarstvima i drugim organima uprave, Vijeću ministara BiH, itd.).

Tek stupanjem na snagu Zakona o radu institucijama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 26/04, 7/05, 48/05, 60/10 i 32/13), koji nije recepcija niti jednog zakona kojim se uređuje oblast javne uprave, već je recepcija entitetskih zakona o radu, u institucije BiH uvodi se termin „poslodavac“.

S tim u vezi, bitno je da li se termin „poslodavac“ iz Zakona o državnoj službi u institucijama BiH, može poistovjećivati sa terminom „poslodavac“ iz Zakona o radu u institucijama BiH. Pitanje je važno jer ako je odgovor potvrđan (unatoč različitom kontekstu i terminologiji dva navedena zakona), to bi ne samo spriječilo pristup državnoj službi putem prijave na oglas licima koja završavaju svoj mandat kao rukovodioci institucija, već i otvorilo probleme primjene čl. 17. i 33. Zakona o državnoj službi u institucijama BiH, a moguće čak (s obzirom na imperativnost odredbi člana 17. i člana 33. stav 1.), možda i pitanje diskriminacije i/ili arbitrarnosti primjene zakona jer ne postoji izričito u Zakonu o državnoj službi u

institucijama BiH izjednačavanje pojma „poslodavac“ (koji se u kontekstu člana 16. pojavljuje u vezi sa privatnim sektorom), sa pojmom rukovodioca institucije i sl.

S poštovanjem,

Dostavljeno:

- naslovu
- arhiva

DIREKTOR

Neven Akšamija