BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2616-9/20

Mostar, 22.10.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 530/20 od 09.09.2020. godine, žalitelja SARAJEVOFARM d.o.o. Sarajevo izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za Lot 1 broj 01-03-8176-6/20 od 02.09.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke *„Medicinska oprema"*, ugovornog organa JU Dom zdravlja Kantona Sarajevo, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 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 I održanoj 22.10.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača za Lot 1 broj 01-03-8176-6/20 od 02.09.2020. godine, a predmet se vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

Obrazloženje

JU Dom zdravlja Kantona Sarajevo (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke *„Medicinska oprema"*, donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za Lot 1 broj 01-03-8176-6/20 od 02.09.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 29-1-1-94-3-109/20 objavljeno je putem portala javnih nabavki 04.08.2020. godine.

Ponuđač SARAJEVOFARM d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača za Lot 1 broj 01-03-8176-6/20 od 02.09.2020. godine, izjavio je žalbu 09.09.2020. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 24.09.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 08.10.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

U skladu sa članom 101. stav (1) tačka d), a u vezi sa članom 97. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BIH", broj 39/14) - daljem tekstu: ZJN, „SARAJEVO-FARM" d.o.o. Sarajevo, (u daljem tekstu Žalitelj), blagovremeno izjavljuje žalbu na Odluku o izboru ponuđača Diamedic d.o.o. Sarajevo (br. 01-03-8176-6/20 od 02.9.2020.) u postupku nabavke broj OP-38/20 sa predmetom nabavke- medicinska oprema, za LOT-1 Oksigenator ugovornog organa Javna ustanova Dom zdravlja Kantona Sarajevo.

Ponuda Žalitelja „Sarajevo-Farm" d.o.o. Sarajevo je ocijenjena kao prihvatljiva u skladu s uslovima i zahtjevima iz tenderske dokumentacije za predmetnu nabavku, u svim segmentima, izuzev u činjenici da Žalitelj nije u Izjavama o ispunjenosti uslova iz člana 45.,47,50, i 52. naveo broj Službenog glasila u kojem je objavljeno Obavještenje o nabavci (dokaz: Obrazloženje Odluke o izboru ponuđača Diamedic d.o.o. Sarajevo (br. 01-03-8176-6/20 od 02.9.2020.) u postupku nabavke broj OP-38/20 sa predmetom nabavke-medicinska oprema, za LOT-1 Oksigenator.
U Odluci o izboru ponuđača Diamedic d.o.o. Sarajevo u postupku nabavke broj OP- 38/20 za LOT-1 Komisija je konstatovala da su dostavljene 3 ponude, od kojih je (zbog neupisanog broja Službenog glasnika BiH u dvije ponude) samo jedna ponuda (Diamedic d.o.o Sarajevo) kvalifikovana, te da se, shodno navedenom, planirana e-aukcija neće ni zakazivati, te da se „cijeneći navedeno, kao i kriterij za vrednovanje, najniža cijena za LOT-1 Oksigenator, daje preporuka da generalni direktor donese Odluku o izboru ponuđača Diamedic d.o.o. Sarajevo, čija je ponuđena vrijednost ugovora u iznosu od 16.994,25 KM sa uračunatim PDV-om. ?
Na ovaj način, Ugovorni organ je prekršio odredbe ZJN i to, između ostalog, osnovno načelo sadržano u članu 3. stav 1. Zakona o javnim nabavkama, kojim je propisano da je Ugovorni organ dužan da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima / ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, sa ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom.
Na osnovu svega izloženog, potpuno je jasno da je ožalbenom odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača, zbog nezakonitog i nepravilnog postupanja Ugovornog organa povrijeđen Zakon o javnim nabavkama, te Žalitelj „Sarajevo-Farm" d.o.o. Sarajevo traži da ugovorni organ utvrdi da je žalba Žalitelja u cjelosti osnovana te da je usvoji u cjelosti, i poništi Odluku o izboru ponuđača

Diamedic d.o.o. Sarajevo (br. 01-03-8176- 6/20 od 02.9.2020.) u postupku nabavke broj OP-38/20 sa predmetom nabavke-medicinska oprema, za LOT-1 Oksigenator, te da Odluku zamijeni drugom, na Zakonu zasnovanom odlukom, kojom će za najpovoljnijeg ponuđača izabrati Žalitelja „Sarajevo-Farm" d.o.o. Sarajevo, sa ekonomski najprihvatljivijom ponudom, ili da poništi Odluku o izboru ponuđača Diamedic d.o.o. Sarajevo (br. 01-03-8176-6/20 od 02.9.2020.) u postupku nabavke broj OP-38/20 sa predmetom nabavke- medicinska oprema, za LOT-1 Oksigenator i provede postupak e-aukcije, nakon čega će ugovor dodijeliti najpovoljnijem ponuđaču.

Ugovorni organ je aktom broj 01-03-8176-10/20 od 21.09.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

Dana 11.09.2020 godine, Ugovorni organ putem Protokola zaprimio je žalbu ponuđača Sarajevofarm d.o.o Sarajevo (u daljem tekstu: Žalilac) broj 01-03-9093/20, na Odluku o izboru ponuđača Diamedic d.o.o Sarajevo broj 01-03-8176-6/20 od 02.09.2020 godine, u postupku nabavke broj OP 38/20 sa predmetom nabavke medicinske opreme za Lot 1 - Oksigenator.
Žalba je u skladu sa članom 100. stav 1. ZJN dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali se žalba odbija kao neosnovana.
Kada su u pitanju Izjave po članu 45. do 52. smatramo da se iste po uputstvu moraju popuniti u cjelosti kako bi ponuđači zadovolji formalno pravne uslove. Imajući u vidu i zakonsku obavezu ugovorni organ mora u službenom glasniku objaviti sažetak o objavi obavještenja o nabavci, što je decidno propisano Upustvom o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sistemu e-nabavke, Dio šesti - Objava sažetka obavještenja u službenom glasniku BiH, član 12.
Ističemo kao veoma bitnu činjenicu da se samo ugovorni organ objavom u Službenom glasniku izlaže troškovima kako bi ispunio sve zakonske obaveze i propise vezano za objavu obavještenja o nabavci jer ponuđači isti mogu preuzeti sa web stranice Službeni list bez da se izlažu ikakvom trošku. Ako ispunjavanje Izjava „nije neophodan element", postavlja se pitanje čemu onda obavezna objava sažetka u Službenom glasniku i izlaganje troškovima svakog ugovornog organa, uz napomenu da taj „bespotrebni element" samo ovaj ugovorni organ godišnje košta cca 20.000,00 KM.
Imajući u vidu činjenicu da se radi o otvorenom postupku, te da su rokovi za preuzimanje i prikupljanje svih podataka za pripremu ponuda i više nego dovoljni ugovorni organ je objavio obavještenje o nabavci na portalu 04.08.2020 godine, a rok za predaju ponuda zakazao za 25.08.2020 godine. Iz navedenog se vidi da su ponuđači imali 21 dan za pripremanje ponuda, te da je sažetak objavljen u Službenom glasniku 14.08.2020 godine, što je sasvim dovoljno za tačno popunjavanje i ovjeru Izjava.
U prilog tome govori i činjenica da je Žalilac svoje Izjave popunio 20.08.2020 godine, a ovjerio dana 14.08.2020 godine. Postavlja se pitanje da li je ponuđač ovjerio bjanko ne popunjene izjave šest dana ranije.

Ukoliko je stav URŽ-a da se radi o neznačajnom nedostatku kao što to Žalilac navodi u svom žalbenom navodu, mišljena smo da je potrebno izmjeniti Član 36. ZJN, stav 1) u kojem je propisano: „Sažetak svih obavještenja objavljuje se u Službenom glasniku BiH" čime bi Ugovornim organima olakšali objave i eliminisali troškove za isto.
Imajući u vidu naprijed navedeno Ugovorni organ smatra da je žalba u potpunosti neosnovana, te molimo Ured za razmatranje žalbi da u što kraćem roku donese Rješenje o odbacivanju žalbe kao neosnovane.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-2616-4/20 od 30.09.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je 08.10.2020. godine dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem navodi da ostaje pri navodima istaknutim u žalbi.

Pored toga, ovaj organ je dopisom broj JN2-03-07-1-2616-5/20 od 30.09.2020. godine, u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, dostavio izabranom ponuđaču Diamedic d.o.o. Sarajevo kopiju žalbe i izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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 žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi kako je njegova ponuda odbačena iz razloga što u Izjavama o ispunjenosti uslova iz člana 45.,47, 50, i 52. nije naveo broj Službenog glasila u kojem je objavljeno Obavještenje o nabavci. Žalitelj navodi da to ne može biti razlog za odbacivanjem ponude žalitelja.

Ugovorni organ navodi kako se Izjave po članu 45. do 52. ZJN moraju popuniti u cjelosti kako bi ponuđači zadovolji formalno pravne uslove. Imajući u vidu i zakonsku obavezu ugovorni organ mora u službenom glasniku objaviti sažetak o objavi obavještenja o nabavci, što je decidno propisano Upustvom o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sistemu e-nabavke, Dio šesti - Objava sažetka obavještenja u službenom glasniku BiH, član 12.

Ovaj organ je uvidom u ožalbenu Odluku utvrdio kako je ugovorni organ odbacio ponudu žalitelja kao nekvalikovanu iz razloga što žalitelj u Izjavama iz člana 45-52. ZJN nije naveo broj Službenog lista u kojem je objavljeno Obavještenje o nabavci. Prema shvatanju ovog organa, nepopunjevanje broja Službenog glasnika BiH u Izjavama iz člana 45-52. ZJN ne može biti razlog za odbacivanjem ponude žalitelja, budući da je u navedenim izjavama žalitelj upisao broj obavještenja o nabavci čime je jasno potvrdio o kojoj javnoj nabavci je riječ. S tim u vezi, ovaj organ utvrđuje **osnovanim** žalbeni navod žalitelja i poništava Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za Lot 1 broj 01-03-8176-6/20 od 02.09.2020. godine, te predmet vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.

U ponovljenom postupku ugovorni organ će pozvati kvalifikovane ponuđače na e-aukciju i okončati postupak javne nabavke u skladu sa tenderskom dokumentacijom i Zakonom o javnim nabavkama, svakako uvažavajući stavove ovog organa iznesenog u ovom rješenju.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 266,66 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku: Ovo Rješenje je konačno i izvršno. 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr.Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- SARAJEVOFARM d.o.o. Sarajevo
- JU Dom zdravlja Kantona Sarajevo
- Diamedic d.o.o. Sarajevo
- evidencija
- a/a