BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2530-9/20
Mostar, 12.11.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja GLOBEX d.o.o. Zenica, zastupan po punomoćniku Mladenu Veseljaku iz Zenice, žalba broj 1799 od 27.08.2020. godine koja je izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2 i 3 broj 01-04-4-37542 od 21.08.2020. godine za predmet nabave: *Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/26/2020-materijal za potrebe Klinike za neurokirurgiju,* ugovornog tijela Klinički centar Univerziteta u Sarajevu, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici vijeća I održanoj 12.11.2020. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se odbija kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja za naknadu troškova zastupanja po opunomoćeniku Mladenu Veseljaku odvjetniku iz Zenice, za sastav žalbe broj 1799 od 27.08.2020. godine, budući je žalba odbijena kao neosnovana
3. Odbija se zahtjev izabranog ponuditelja za naknadu troškova zastupanja po odvjetniku Sanelu Neziriću za sastav odgovora na žalbu 421,20 KM.
4. Odbija se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Klinički centar Univerziteta u Sarajevu, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo otvoreni postupak za predmet nabave: *Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/26/2020-materijal za potrebe Klinike za neurokirurgiju,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 893-1-1-426-3-188/20 od 02.06.2020. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2. i 3., broj 01-04-4-37542 od 21.08.2020. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 21.09.2020. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 07.10.2020. godine.

GLOBEX d.o.o. Zenica, zastupan po punomoćniku Mladenu Veseljaku iz Zenice (u daljem tekstu; Žalitelj) navodi kako izjavljuje žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2. i 3., broj 01-04-4-37542 od 21.08.2020. godine, kojom je nabava operacionog veša I (LOT 2) i operacionog veša II (LOT 3) dodijeljena ponuditelju „Shimadzu" d.o.o. i to zbog:

pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, povrede odredaba Zakona o upravnom postupku i pogrešne primjene materijalnog prava.
Žalitelj nadalje ističe kako je navedenom Odlukom, prihvaćajući preporuke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja date od Komisije za javne nabave i Okvirni sporazum za nabavu "Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/26/2020 - Materijal za potrebe Klinike za neurokirurgiju", Ugovorno tijelo je nabave obuhvaćene u LOT 2. i LOT 3. dodijelilo ponuditelju Shimadzu d.o.o., a prema ponudi tog ponuditelja broj: 10-11-3-34130 od 28.07.2020. godine a nakon što je u odnosu na ovaj dio ponude provedena e-aukcija.
Komisija za javne nabave je u svom izvještaju broj: 10-33-4-36714 od 17.08.2020. godine utvrdila da su se, u odnosu na opisana dva LOT-a, kvalificirala dva ponuditelja i to Shimadzu d.o.o. i GLOBEX d.o.o., iako je pažljivom evaluacijom ponude odabranog ponuditelja Komisija morala prepoznati da se odabrani ponuditelj nije kvalificirao, pa umjesto da ga oglasi kvalificiranim bilo je u obavezi da utvrdi da se taj ponuditelj nije kvalificirao, posljedično da se u odnosu na ova dva LOT-a kvalificirao samo Žalitelj, što je dalje značilo da se nisu ispunili uvjeti za održavanje e-aukcije, već su bili ispunjeni uvjeti da se Žalitelju, kao jedino kvalificiranom, dodijeli Javna nabava na koju se ova žalba odnosi.
Žalitelj navodi kako je osporavanu Odluku zaprimio putem fax-a dana 21.08.2020. godine, što znači da je ova žalba dopuštena, izjavljena po ovlaštenoj osobi i blagovremena jer u Odluci stoji pravilna pouka o pravnom lijeku kojom je za izjavljivanje žalbe ostavljen rok od 10 dana po prijemu odluke.
Žalitelj je istog dana, i neposredno po prijemu osporavane Odluke, od Ugovornog tijela zatražio dopuštenje za uvid u ponudu izabranog ponuditelja, njegov zahtjev je od strane Ugovornog tijela odobren 24.08.2020. godine, pa je istog dana ovlaštena osoba Žalitelja izvršila uvid u ponudu izabranog ponuditelja, kojim putem je i utvrđeno da izabrani ponuditelj nije ispunio objavljene i propisane uvjete za kvalifikaciju.

Činjenice na kojima se tvrdnje iz ove žalbe zasnivaju su slijedeće:
Za LOT 2. u Aneksu 3 Tenderske dokumentacije "OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE" za stavku 1. "Veš za neurokirurške operacije L/S kičme i cervikalne kičme" ponuditelj Shimadzu d.o.o. je naveo kataloški broj "4xxyyy/ee" ponuđenog proizvoda "NEUROSURGERY PACK; VASCULAR INTERVENTIONAL PACK", kao i referentni broj "2020-8000/259/1"

Za LOT 3 u Aneksu 3 Tenederske dokumentacije "OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE" za stavku 1 "Veš za cerebrovaskularnu i hirurgiju baze lobanje" ponuditelj Shimadzu d.o.o. je naveo kataloški broj "4xxyyy/ee" ponuđenog proizvoda "NEUROSURGERY PACK; VASCULAR INTERVENTIONAL PACK", kao i referentni broj "2020-8000260/1"

Kao dokaz da ponuđeni proizvodi odgovaraju zahtjevima Tenderske dokumentacije iz točke 4.4. "Ostali uvjeti za kvalifikaciju", ponuditelj Shimadzu d.o.o. je dostavio Potvrdu o upisu u registar medicinskih sredstava BiH broj: 06-07.4-1-9013-4/18 od 11.03.2019. godine izdatu od Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH na kojoj je označen proizvod koji je ponuđen za LOT 2 i LOT 3 sa slijedećim podacima:

- Zaštićeni naziv: COVER PACK® vascular & intervention pack
- Generički naziv: hirurški setovi
- Namjena: kardio - vaskularne interventne procedure
- Model: Vascular Interventional pack
- Kataloški broj: 4XXyyy/ee.

Na dostavljenoj Potvrdi o upisu u Registar medicinskih sredstava BiH broj 06-07.-1-9013-4/18 navedeni su COVER PACK® setovi različitih vrsta i namjena, i to:

- COVER PACK® Cardio- vascular & Intervention procedure, namijenjen za kardio-vaskularne i interventne predure,
- COVER PACK® ENT, namijenjen za ORL procedure,
- COVER PACK® General Surgery, namijenjen za opštu hirurgiju,
- COVER PACK® Gynecology, namijenjen za procedure u ginekologiji
- COVER PACK® Ophthalmology, namijenjen za procdure u oftalmologiji
- COVER PACK® Orthopaedic, namijenjen za procedure u ortopediji
- COVER PACK® Pediatric, namijenjen za procedure u pedijatriji
- COVER PACK® Urology, namijenjen za procedure u urologiji

Napominje se da je u citiranoj Potvrdi za sve njome obuhvaćene proizvode naveden kataloški broj "4XXyyy/ee". Ovako naveden kataloški broj znači da kataloški broj za sva medicinska sredstva ima isti format pri čemu svaki kataloški broj počinje sa "4", ima isti broj znakova (elemenata), a elementi "XX", "yyy" i "ee" su promjenjivi.

Na dostavljenoj Potvrdi o upisu medicinskih sredstava u Registar BiH izabrani ponuditelj je, u sklopu svoje ponude, označio proizvod koji je ponudio u okviru nabave za LOT 2 i LOT 3, pa kada se tako označen proizvod u ponudi izabranog ponuditelja usporedi sa specifikacijom za LOT 2 i LOT 3 iz Tenderske dokumentacije, jasno i neposredno proističe da proizvod koji nudi izabrani ponuditelj nije predmet ove javne nabave.

Naime, registrirani proizvod koji je odabrani ponuditelj na Potvrdi obilježio kao proizvod koji nudi, predstavlja set za kardiovaskularne interventne procedure, dok su u LOT 2 i LOT 3 predmet javne nabave setovi operativnog veša za neurokirurške procedure, dakle ne za kardiovaskularne. Žalitelj napominje, u LOT 2 je predmet nabave "Veš sa cerebrovaskularnu i hirurgiju baze lobanje" a u LOT 3 "Veš za neurokirurške operacije L/S kičme i cervikalne kičme", dakle jasno proističe da se radi o neurokirurškim procedurama, a ne kardiovaskularnim.

Dalje je evidentno da u dostavljenoj Potvrdi o upisu medicinskih sredstava i Registar BiH ne postoje setovi koji su predmet ove javne nabave u okviru LOT 2 i LOT 3. Ovo dalje znači da izabrani ponuditelj nije ponudio dokaz i time nije dokazao da su proizvodi koje on nudi upisani u Registar Agencije za lijekove i medicinska sredstava BiH, a koji upis je jedan od kvalifikacijskih uvjeta, koji je u situaciji kada je od strane GLOBEX d.o.o. kao drugog ponuditelja ponuđen registrirani proizvod, za trenutno izabranog ponuditelja eliminatorni razlog, dakle razlog po osnovu kojeg je morao biti diskvalificiran.

Prethodne navode potvrđuje i činjenica da je izabrani ponuditelj u Aneksu 3 "OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE" kao kataloški broj naveo samo formu kataloškog broja iz priložene Potvrde, dakle "4xxyyy/ee", a ne konkretne kataloške brojeve, dok je u polju za zaštićeni naziv upisao i referentni broj koji po sebi predstavlja kataloški broj 2020-8000/259/1 (LOT 2) i 2020-8000260/1 (LOT 3), koji kataloški brojevi nisu navedeni u dostavljenoj Potvrdi o upisu medicinskih sredstava u Registar.

Pored toga u Aneksu 3, u polju za unos zaštićenog ili originalnog naziva, izabrani ponuditelj je upisao "NEUROSURGERY PACK VASCULAR INTERVENTIONAL PACK", koji kao takav ne postoji u dostavljenoj Potvrdi o upis u Registar medicinskih sredstava, što znači da ponuđeni proizvod nije registriran. Očigledno je da je izabrani ponuditelj nastojao da Komisiju za javne nabave Ugovornog tijela dovede u zabludu i u tome je u dosadašnjoj fazi postupka i uspio jer je lažno prikazao da su od njega ponuđeni proizvodi registrirani, što nije točno.

Dakle po dva osnova izabrani ponuditelj je morao biti diskvalificiran i to iz razloga što ne nudi proizvode u skladu sa specifikacijom javne nabave, a ujedno i ponuđene proizvode lažno prikazuje kao registrirane.
Stav ove žalbe je da se Ugovorno tijelo u postupku evaluacije ponuda i odabira najpovoljnijeg ponuditelja mora striktno držati javno objavljenih specifikacija traženih proizvoda, jer jedino na taj način može biti osigurana ravnopravna konkurentnost potencijalnih ponuditelja, obzirom da se ponuditelji natječu u tome tko će od njih najpovoljnije ponuditi proizvod koji se specifikacijom i tenderske dokumentacije traži. Ukoliko bi se dopustilo da pojedini ponuditelji nude proizvode izvan specifikacije, to bi definitivno dovelo do narušavanja ravnopravnosti u konkurenciji, što se u ovom slučaju i dogodilo.

U Aneksu 3 (OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE) LOT 2 i LOT 3, u specifikaciji sadržaja traženih setova između ostalog, za sterilne mantile traženo je slijedeće: "Jednokratni sterilni mantili za operacionu salu da su izrađeni od četveroslojnog netkanog materijala sa ultrazvučno zavarenim šavovima - Ponuđeni setovi izabranog ponuditelja, što je vidljivo u priloženoj tehničkoj dokumentaciji u njegovoj ponudi, sadrže petoslojne "Reinforced Surgical Gown (SMMMS) Dressy Gown" mantile, a ne četvoroslojne, kako je traženo specifikacijom za predmet nabave, tako da ponuđeni proizvod ne odgovara specifikaciji Javne nabave datoj u Aneksu 3 za LOT 2 i LOT 3.
Odabrani ponuditelj je dostavio, po zahtjevu Ugovornog tijela, uzorak za LOT 3, dok za LOT 2 nije tražen uzorak zbog visoke vrijednosti.
U mišljenju Klinike za neurokirurgiju, dostavljenom Komisiji za odabir najpovoljnijeg ponuditelja stoji da "ref:2020-8000260/1 Vasclular interventional pack" odgovaraju karakteristikama i potrebama Klinike, pri čemu je evidentno da je dostavljen uzorak sa referentnim brojem 2020-8000260/1, koji nije registriran.
Mišljenje Klinike za neurokirurgiju mora biti usmjereno na to, odgovaraju li ponuđeni proizvodi u okviru javno objavljene specifikacije potrebama te Klinike. Ovakvim mišljenjem Klinika za neurokirurgiju izjašnjavajući se o proizvodu koji nije u skladu sa objavljenom specifikacijom, čini javnu nabavu besmislenom, jer se ovo mišljenje ne kreće u okvirima objavljene javne nabave, pa bi na ovakav način bilo koji ponuđeni proizvod uz ovakvo mišljenje Klinike mogao biti proglašen podobnim, iako javnom nabavom nije tražen.
Iz svega iznesenog proističe da Ugovorno tijelo u osporavanoj Odluci nije potpuno i pravilno utvrdilo činjenično stanje, da obrazloženje referentnog dijela Odluke nije u skladu sa dokazima priloženim od strane izabranog ponuditelja i da je time, izborom ponuditelja izvan okvira objavljenih uvjeta, povrijeđen i Zakon o javnim nabavama.
Iz navedenog razloga Žalitelj Ugovornom tijelu predlaže da ovu žalbu usvoji, te svoju Odluku izmijeni na način da će utvrditi da izabrani ponuditelj Shimadzu d.o.o. u odnosu na LOT 2 i LOT 3. nije kvalificiran, da je u odnosu na te Lot-ove jedini kvalificirani ponuditelj GLOBEX d.o.o. i da se nabava u okviru ova dva LOT-a dodjeljuje ponuditelju GLOBEX d.o.o. iz Zenice. Ukoliko Ugovorno tijelo samo ne riješi po žalbi na predloženi način, onda traži da se žalba sa spisom predmeta dostavi Uredu za razmatranje žalbi kojem predlaže da predmetnu Odluku u osporavanom dijelu poništi i vrati Ugovornom tijelu na ponovno odlučivanje sa jasnom uputom o radnjama koje je dužan poduzeti kako bi donio ispravnu i na Zakonu zasnovanu odluku.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi kako se predmetna žalba odbija kao neosnovana, te ističe kako je na portalu Agencije za javne nabave, e-nabave, objavilo obavještenje o nabavi broj 893-1-1-426/20 za nabavu Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/26/2020 - materijal za potrebe Klinike za neurokirurgiju, putem otvorenog postupka.

DOKAZ 1: Zahtjev za pokretanje postupka javne nabave broj A-1704/20 (broj protokola 60-11-7-22903), Odluka o pokretanju postupka nabave broj 01-11-3-22903, Obavještenje o nabavi broj 893-1-1-426/20, tenderska dokumentacija.
Nakon provedenog postupka izbora najpovoljnijeg ponuditelja, a na preporuku Komisije za javne nabave, Ugovorno tijelo je donijelo Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabave. Kao najpovoljniji ponuditelj za navedene LOT-ove izabran je ponuditelj „SHIMADZU" d.o.o..
DOKAZ 2: Kopija izvještaja Komisije br. 10-33-4-36714 od 17.08.2020 godine i kopija odluke o rezultatima okončanog postupka javne nabave broj 01-04-4-37542 od 21.08.2020. godine.
Žalitelj je dana 28.08.2020 godine, putem Protokola KCUS-a uložio žalbu broj 60-11-3-38628 na Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabave broj 01-04-4-37542, u odnosu na LOT-ove 2 i 3, smatrajući da ista nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavama.
Na osnovu dostavljene žalbe navedenog ponuditelja Komisija je pristupila ponovnoj detaljnoj analizi toka zakazivanja e-aukcije u predmetnom postupku i konstatirala da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštene osobe, ali neosnovana.
Nakon provedenog postupka nabave kao najpovoljniji ponuditelj za isporuku LOT 1 Operacioni veš i LOT 2 Operacioni veš II izabran je ponuditelj SHIMADZU d.o.o.. Za navedene LOT-ove dostavljene su tri ponude. Jedna od ponuda je ocjenjena kao formalno pravno neispravna i nije ni uzeta u razmatranje. Od ponuditelja SHIMADZU d.o.o. i GLOBEX d.o.o. za navedene LOT-ove traženi su uzorci i isti su dostavljeni Klinici za neurokirurgiju kao krajnjem korisniku. Klinika za neurokirurgiju je pismenim putem obavijestila Komisiju za predmetnu nabavu da dostavljeni *„uzorci materijala u potpunosti odgovaraju prema svim karakteristikama i potrebama klinike"*.
Nakon što su ponude ovih ponuditelja ocjenjene kao formalno pravno ispravne i nakon pismenog obavještenja o zadovoljavajućim karakteristikama ponuđenog materijala provedena je e-aukcija. Nakon proveden e-aukcije izabran je ponuditelj SHIMADZU d.o.o..
Ugovorno tijelo nadalje navodi kako je pismenim putem od strane SHIMADZU d.o.o. obavješteno da prilikom kreiranja pack-ova za kirurške intervencije dobavljač Cardiva Integrates Soluciones kreira pack kao uzorak pod brojem 20xx(godina)-pack(pack)-000xxx(redni broj)-01 (verzija). Kako su na potvrdi ALMBIH ti isti Pack-ovi registrirani kao Pack-ovi za razne procedure pod brojevima 4xxyyy/zz SHIMADZU d.o.o. kao nositelji potvrde nose tehničke zapise u ALMBIH kako bi taj pack bio registriran. U nekim slučajevima ako proizvođač odluči da bi to mogli biti standardni setovi onda im dodjeli brojeve 161XXXX.
Ne ulazeći u razloge zašto su ponuđena medicinska sredstva iz navedenih stavki sa pripadajućim kataloškim brojevima registrirana od strane ALMBiH sa specifikacijama/dimenzijama različitim u odnosu na one koje su navedene u katalogu proizvođača Komisija smatra da nije moguće uvažiti žalbu jer bi se time derogirala uloga i institucija Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH čijom potvrdom i podacima iz iste se Komisija rukovodila prilikom donošenja osporavane Odluke. Komisija smatra da je žalba ponuditelja GLOBEX d.o.o. neosnovana.
Žalitelju i svim ostalim ponuditeljima koji su dostavili svoje ponude po ovom predmetu nabave dostavljeno je Obavještenje kojim se obavještavaju da se navedeni postupak nabave obustavlja do donošenja Rješenja po istom od strane Ureda za razmatranje žalbi a izjašnjenje Ugovornog tijela na uloženu žalbu i kompletna dokumentacija prosljeđuju URŽ-u na dalje postupanje.
Na osnovu naprijed navedenog, Ugovorno tijelo žalbu smatra u potpunosti neosnovanom. Postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama Ugovorno tijelo istu upućuje Uredu za razmatranje žalbe BiH na dalje postupanje.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-2530-4/20 od 25.09.2020. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno

da se očituje o istom. Žalitelj se aktom broj 1799 od 08.10.2020. godine očitovao na Izjašnjenje Ugovornog tijela u kojem navodi kako u dostavljenom Izjašnjenju Ugovorno tijelo spori osnovanost žalbe Žalitelja smatrajući da je u osporavanom postupku javne nabave postupalo u svemu u skladu sa Zakonom.
Nakon razmatranja Izjašnjenja Ugovornog tijela Žalitelj konstatira da se Ugovorno tijelo uopće i ne izjašnjava o žalbenim navodima, pa takvim postupkom žalbu, osim pukom konstatacijom, i ne dovodi u pitanje.
Iz navedenih razloga Žalitelj ističe kako u cijelosti ostaje kod svih navoda podnesene žalbe, te se još jednom ukazuje da izabrani ponuditelj, u sklopu svoje ponude, nije dostavio valjan dokaz o registraciji ponuđenih medicinskih sredstva, niti Ugovorno tijelo u svome Izjašnjenju dokazuje suprotno njegovim tvrdnjama.
Osim toga ponuđeni proizvod, od strane izabranog ponuditelja, nije u skladu sa tehničkom specifikacijom ove javne nabave, jer ponuđeni setovi ne sadrže tehničkom specifikacijom tražene mantile od četveroslojnog materijala.
Za razliku od Izjašnjenja Ugovornog tijela, koji očigledno izbjegava odgovoriti na konkretne navode žalbe, koja je sistematično i argumentirano ukazala na sve razloge zbog kojih Žalitelj smatra da je Ugovorno tijelo u konkretnom slučaju pogrešno postupilo, a da je pravilno postupanje podrazumijevalo da se izabrani ponuditelj diskvalificira, jer njegova ponuda ne udovoljava traženim uvjetima, a posebno ne udovoljava sa stanovišta tehničke specifikacije.
Žalitelj ističe kako je u žalbi navedeno, a to je da izjašnjenje Klinike za neurokirurgiju upućeno Komisiji za predmetnu nabavu da uzorci materijala u potpunosti odgovaraju prema svim karakteristikama i potrebama te Klinike, nikako ne znači da je izabrani ponuditelj ponudio traženu robu, jer on to nije učinio.
Na kraju potpuno je neutemeljena tvrdnja da bi Ugovorno tijelo uvažavanjem žalbe derogiralo ulogu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, te ponovo iz razloga što suština spora nije u ulozi Agencije, r..ti u činjenici upisanosti određenih sredstava u propisane Registre, već je suština spora u tome da izabrani ponuditelj nije ponudio tražene proizvode, odnosno da su ponuđeni proizvodi upisani u Registar.
Iz navedenih razloga se, kao i u žalbi, Žalitelj predlaže Uredu za razmatranje žalbi da žalbu usvoji i postupi u skladu sa prijedlozima iz žalbe.
Ujedno Žalitelj podnosi zahtjev da mu se, u slučaju pozitivnog ishoda uložene žalbe, vrati uplaćeni iznos od 1.666,66 KM, kao i da Ugovorno tijelo obaveže da mu naknadi troškove postupka u ukupnom iznosu od 2.334,70 KM, a koji se sastoje od troškova izjavljivanja žalbe po punomoćniku odvjetniku u iznosu od 955,00 KM, troškova izjavljivanja Odgovora na izjašnjenje u iznosu od 955,00 KM, uvećano za PDV od 17% (324,70 KM), te troškove administrativne takse u iznosu od 100,00 KM. Punomoćnik je PDV obveznik o čemu se dokaz prilaže.

U skladu s člankom 94. stavak 2. i 3. Zakona o javnim nabavama izabrani ponuditelj je aktom broj JN2-03-07-1-2530-5/20 od 25.09.2020. godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi Žalitelja, te mu je omogućeno da se očituje o istoj. Izabrani ponuditelj SHIMADZU d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću, odvjetniku iz Sarajeva se aktom od 07.10.2020. godine očitovao na žalbu Žalitelja u kojem navodi sljedeće:

Ugovorno tijelo, Klinički centar Univerziteta u Sarajevu pokrenulo je otvoreni postupak javne nabave Medicinskih sredstava za potrebe KCUS-a I/26/20-Materijal za potrebe Klinike za neurokirurgiju.

Kao najpovoljniji ponuditelj u ovom postupku javne nabave za LOT 2 i 3, izabrani ponuditelj ističe kako je Žalitelj svoju žalbu zasnovao na navodima da je izabrani ponuditelj u svojoj ponudi ponudio proizvode koji uopće nisu predmet nabave, te je naveo da je na dostavljenoj Potvrdi Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH za sve potvrdom obuhvaćene proizvode naveden kataloški broj 4xxyyy/ee.
Suprotno žalbenim navodima, izabrani ponuditelj ističe da je prilikom registracije proizvoda dostavio Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH tehničke fajlove setova koji su ponuđeni u ovom postupku javne nabave, pa je iz istih vidljivo da je izabrani ponuditelj ponudio proizvode koji su predmet ove javne nabave, i to:
Za LOT 3-Pack Vascular Interventional Pack, reference 2020-P000260/1
Reference 2020-P000259/1 i 2020-P000260/1 predstavljaju brojeve uzoraka koji se daju sve dok set ne ide u proizvodnju, a kada isti dobiva neki broj 4xxyyy/ee, pa je izabrani ponuditelj iz tog razloga i naveo brojeve referenci, a kako bi se jasno moglo zaključiti na što se isti odnose.
Prilog: Tehnički fajlovi
Prilikom registracije proizvoda kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva dostavljena je i Deklaracija o usklađenosti (Declaration of conformity) izdata od strane Cardiva Integral Solutions, a iz koje je jasno vidljivo na stranici 2. kako se formira kataloški broj, te je na istoj navedeno:
"CODE SYSTEM
4XXyyy/ee
4: indicates that is Surgical Pack-Coverpack XX: indicates year of creation pack Yyy: is correlative identification number Ee: indicates the version of the pack"
Iz gore citiranog opisa, odnosno pojašnjenja kataloškog broja je vidljivo da oznaka 4 znači da se radi o hirurškim setovima, oznaka XX predstavlja godinu kreiranja pakiranja, yyy je korelativni identifikacijski broj, ee-predstavlja verziju pakiranja.
Prilog: Declaration of continuity Cardiva Integral Solutions
Prilikom registracije, dostavljen je i prikaz pakiranja na kojem jasno stoji oznaka kataloškog broja 4XXyyy/ee.
Prilog: Prikaz pakiranja (Cover pack, Cardiva soluciones integrales)
Iz dostavljene Deklaracije o usklađenosti (Declaration of conformity) izdate od strane Cardiva Integral Solutions je jasno vidljivo da se ponuđeni set Vascular Interventional Pack nalazi u grupi kardioloških setova i setova za intervencije, a ne kako to Žalitelj navodi da je izabrani ponuditelj u svojoj ponudi ponudio set kardiovaskularne procedure, a ovdje je riječ o neurološkim procedurama. Naime, kod proizvođača Cardiva Integral Solutions ovaj set spada u grupu setova za intervencije, kako je i navedeno na Deklaraciji usklađenosti prva grupa proizvoda Cardiovascular & Intervention procedure.
Agencija za lijekove i medicinska sredstva je u skladu sa Deklaracijom o usklađenosti tako navela i na Potvrdi o registraciji, a Žalitelj to tumači drugačije kako bi prikazao da to nije iz odgovarajuće grupe proizvoda.
Nadalje, Žalitelj u žalbi ističe da je izabrani ponuditelj ponudio petoslojne mantile, iako su tehničkom specifikacijom traženi četveroslojni mantili.
Naime, izabrani ponuditelj je ponudio petoslojne mantile, navedene i u tehničkom fajlu sa oznakom SMMMS, pa su navedeni mantili, s obzirom na to da su sačinjeni od pet slojeva, još i bolji od traženih, a što je vidljivo iz dostavljenog tehničkog fajla, a i uzoraka dostavljenih Ugovornom tijelu.
Dakle, mantili zahtijevani tehničkom specifikacijom se sastoje od četiri sloja, a što se odnosi na jačinu i propusnost mantila, pa se izvodi zaključak da ponuđeni petoslojni mantil jednako ispunjava tražene karakteristike kao i četveroslojni mantil, samo što petoslojni mantil izabranog ponuditelja

ima i još jedan papirnati Metblown sloj (u sredini), pa je samim tim ovakav proizvod još i kvalitetniji.
Prilog:- Prikaz petoslojnog mantila
Zbog svega navedenog, izabrani ponuditelj smatra da je žalba Žalitelja u cijelosti neosnovana, pa predlaže da Ured za razmatranje žalbi BiH, istu odbije.
Prilog: -Punomoć
-Uvjerenje o PDV-u
Troškovnik:-Sastav odgovora na žalbu 360,00 KM+17%=421,20 KM.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je neosnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi Žalitelja neosnovani, te da se žalba odbija.

Žalitelj u žalbi navodi kako na dostavljenoj Potvrdi o upisu medicinskih sredstava u Registar BiH izabrani ponuditelj je, u sklopu svoje ponude, označio proizvod koji je ponudio u okviru nabave za LOT 2 i LOT 3, pa kada se tako označen proizvod u ponudi izabranog ponuditelja usporedi sa specifikacijom za LOT 2 i LOT 3 iz Tenderske dokumentacije, jasno i neposredno proističe da proizvod koji nudi izabrani ponuditelj nije predmet ove javne nabave, zbog čega je ponuda izabranog ponuditelja trebala biti ocijenjena kao neprihvatljiva, što je Ugovorno tijelo propustilo učiniti.
Žalitelj nadalje tvrdi kako registrirani proizvod koji je izabrani ponuditelj na Potvrdi obilježio kao proizvod koji nudi, predstavlja set za kardiovaskularne interventne procedure, dok su u LOT 2 i LOT 3 predmet javne nabave setovi operativnog veša za neurokirurške procedure, dakle ne za kardiovaskularne, te napominje, u LOT 2 je predmet nabave "Veš za cerebrovaskularnu i hirurgiju baze lobanje" a u LOT 3 "Veš za neurokirurške operacije L/S kičme i cervikalne kičme", dakle jasno proističe da se radi o neurokirurškim procedurama, a ne kardiovaskularnim, te je evidentno da u dostavljenoj Potvrdi o upisu medicinskih sredstava i u Registru BiH ne postoje setovi koji su predmet ove javne nabave u okviru LOT 2 i LOT 3, što znači da izabrani ponuditelj nije ponudio dokaz i time nije dokazao da su proizvodi koje on nudi upisani u Registar Agencije za lijekove i medicinska sredstava BiH, a koji upis je jedan od kvalifikacijskih uvjeta.
Žalitelj također ističe da je izabrani ponuditelj u Aneksu 3 "OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE" kao kataloški broj naveo samo formu kataloškog broja iz priložene Potvrde, dakle "4xxyyy/ee", a ne konkretne kataloške brojeve, dok je u polju za zaštićeni naziv upisao i referentni broj koji po sebi predstavlja kataloški broj 2020-8000/259/1 (LOT 2) i 2020-8000260/1 (LOT 3), koji kataloški brojevi nisu navedeni u dostavljenoj Potvrdi o upisu medicinskih sredstava u Registar.
Pored toga u Aneksu 3, u polju za unos zaštićenog ili originalnog naziva, izabrani ponuditelj je upisao "NEUROSURGERY PACK VASCULAR INTERVENTIONAL PACK", koji kao takav ne postoji u dostavljenoj Potvrdi o upis u Registar medicinskih sredstava, što znači da ponuđeni proizvod nije registriran.

Ugovorno tijelo ističe kako su od ponuditelja SHIMADZU d.o.o. i GLOBEX d.o.o. za navedene LOT-ove traženi uzorci i isti su dostavljeni Klinici za neurokirurgiju kao krajnjem korisniku. Klinika za neurokirurgiju je pismenim putem obavijestila Komisiju za predmetnu nabavu da dostavljeni *„uzorci materijala u potpunosti odgovaraju prema svim karakteristikama i potrebama klinike"*.
Nakon što su ponude ovih ponuditelja ocjenjene kao formalno pravno ispravne i nakon pismenog obavještenja o zadovoljavajućim karakteristikama ponuđenog materijala provedena je e-aukcija. Nakon provedene e-aukcije izabran je ponuditelj SHIMADZU d.o.o..
Ugovorno tijelo nadalje navodi kako je pismenim putem od strane SHIMADZU d.o.o. obavješteno da prilikom kreiranja pack-ova za kirurške intervencije dobavljač Cardiva Integrates Soluciones kreira pack kao uzorak pod brojem 20xx(godina)-pack(pack)-000xxx(redni broj)-01 (verzija). Kako su na potvrdi ALMBIH ti isti Pack-ovi registrirani kao Pack-ovi za razne procedure pod brojevima 4xxyyy/zz SHIMADZU d.o.o. kao nositelji potvrde nose tehničke zapise u ALMBIH kako bi taj pack bio registriran. U nekim slučajevima ako proizvođač odluči da bi to mogli biti standardni setovi onda im dodjeli brojeve 161XXXX.
Ne ulazeći u razloge zašto su ponuđena medicinska sredstva iz navedenih stavki sa pripadajućim kataloškim brojevima registrirana od strane ALMBiH sa specifikacijama/dimenzijama različitim u odnosu na one koje su navedene u katalogu proizvođača Komisija smatra da nije moguće uvažiti žalbu jer bi se time derogirala uloga i institucija Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH čijom potvrdom i podacima iz iste se Komisija rukovodila prilikom donošenja osporavane Odluke.

Ovo tijelo je izvršilo uvid u Obrazac za cijenu ponude - Aneks 3 Tenderske dokumentacije i utvrdilo kako je Ugovorno tijelo propisalo za LOT 2. stavka 1. "Veš za cerebrovaskularnu i hirurgiju baze lobanje - sterilni", te za LOT 3 "Veš za neurokirurške operacije L/S kičme i cervikalne kičme - sterilni", te dalo detaljan opis predmeta nabave.
Uvidom u ponudu ponuditelja Shimadzu d.o.o. Sarajevo ovo tijelo je utvrdilo kako je u Obrazac za cijenu ponude - Aneks 3 za LOT 2. stavka 1. "Veš za cerebrovaskularnu i hirurgiju baze lobanje - sterilni", ponuditelj naveo kataloški broj "4xxyyy/ee" ponuđenog proizvoda "NEUROSURGERY PACK; VASCULAR INTERVENTIONAL PACK", kao i referentni broj "2020-8000/259/1", a u Obrazac za cijenu ponude - Aneks 3 za LOT 3 za stavku "Veš za neurokirurške operacije L/S kičme i cervikalne kičme - sterilni", ponuditelj Shimadzu d.o.o. je naveo kataloški broj "4xxyyy/ee" ponuđenog proizvoda "NEUROSURGERY PACK; VASCULAR INTERVENTIONAL PACK", kao i referentni broj "2020-8000260/1".
Ovo tijelo je uvidom na stranice ponude od 33. do 36. izabranog ponuditelja, utvrdilo kako je na istim dostavljena Potvrda Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH u kojoj su navedeni proizvodi sa kataloškim brojem: 4xxyyy/ee, tj kiruški setovi, a pod stavkom 7 (sedam) navedeni su kiruški setovi za Lot 2 i Lot 3., model „VASCULAR INTERVENTIONAL PACK".
Uvidom u dostavljenu Deklaraciju o usklađenosti (Declaration of conformity) izdatu od strane Cardiva Integral Solutions je utvrđeno da se ponuđeni set Vascular Interventional Pack nalazi u grupi kardioloških setova i setova za intervencije, a kod proizvođača Cardiva Integral Solutions ovih ponuđenih setova, ovaj konkretni set spada u grupu setova za intervencije, kako je i navedeno na Deklaraciji usklađenosti prva grupa proizvoda Cardiovascular & Intervention procedure, a što je i potvrđeno Potvrdom Agencije za lijekove i medicinska sredstva o upisu ovih setova u Registar medicinskih sredstava BiH.
Naime, na temelju dostavljenih fajlova za setove Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH što je obveza prilikom, registracije proizvoda, a koji su ponuđeni u ovom postupku javne nabave

i Deklaracije o usklađenosti (Declaration of conformity) izdata od strane Cardiva Integral Solutions, formira se kataloški broj, kao što je naznačeno na stranici 2/2 deklaracije:
"CODE SYSTEM
4XXyyy/ee
4: indicates that is Surgical Pack-Coverpack XX: indicates year of creation pack Yyy: is correlative identification number Ee: indicates the version of the pack"
Iz gore citiranog opisa, odnosno pojašnjenja kataloškog broja je vidljivo da oznaka 4 znači da se radi o kirurškim setovima, oznaka XX predstavlja godinu kreiranja pakiranja, yyy je korelativni identifikacijski broj, ee-predstavlja verziju pakiranja, te se zaključuje kako je izabrani ponuditelj zaista ponudio proizvode koji su predmet ove javne nabave.
Ove činjenice je jasno i nedvosmisleno utvrdila Komisija Ugovornog tijela za predmetnu nabavu, nakon odgovora krajnjeg korisnika - Klinike za neurokirurgiju, koja je pismenim putem obavijestila Ugovorno tijelo da dostavljeni *„uzorci materijala u potpunosti odgovaraju prema svim karakteristikama i potrebama klinike"*.
Ovo tijelo zaključuje kako je na temelju Potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva o upisu setova u Registar medicinskih sredstava BiH Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH i Deklaracije o usklađenosti (Declaration of conformity) izdata od strane Cardiva Integral Solutions, jasno utvrđeno da ponuđeni proizvodi zadovoljavaju propisane zahtjeve iz tenderske dokumentacije, te ovo tijelo smatra žalbu Žalitelja **neosnovanom.**

U drugom žalbenom navodu Žalitelj ističe kako je u Aneksu 3 (OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE) LOT 2 i LOT 3, u specifikaciji sadržaja traženih setova između ostalog, za sterilne mantile traženo je slijedeće: "Jednokratni sterilni mantili za operacionu salu da su izrađeni od četveroslojnog netkanog materijala sa ultrazvučno zavarenim šavovima, a ponuđeni setovi izabranog ponuditelja, što je vidljivo u priloženoj tehničkoj dokumentaciji u njegovoj ponudi, sadrže petoslojne "Reinforced Surgical Gown (SMMMS) Dressy Gown" mantile, a ne četveroslojne, kako je traženo specifikacijom za predmet nabave, tako da ponuđeni proizvod ne odgovara specifikaciji Javne nabave datoj u Aneksu 3 za LOT 2 i LOT 3.

Ovo tijelo smatra kako činjenica da je izabrani ponuditelj ponudio petoslojne mantile, navedene i u tehničkom fajlu sa oznakom SMMMS, umjesto zahtijevanih četveroslojnih mantila, nije i ne može biti razlogom neprihvatljivosti ponude, obzirom su sačinjeni od pet slojeva, te imaju bolje karakteristike od traženih, a što je potvrdila i Komisija za javnu nabavu Ugovornog tijela, prilikom pregleda dostavljenih uzoraka.
Naime, jasno je utvrđeno da se mantili zahtijevani tehničkom specifikacijom sastoje od četiri sloja, a što se odnosi na jačinu i propusnost mantila, pa se zaključuje da ponuđeni petoslojni mantil jednako ispunjava sve tražene karakteristike kao i četveroslojni mantil, uz još jednu prednost i pozitivnu karakteristiku, tj. ima još jedan sloj (u sredini), pa je samim tim ovakav proizvod još i kvalitetniji. Zbog te činjenice Ugovorno tijelo ne može odbaciti ponudu ukoliko je ponuditelj ponudio bolji i kvalitetniji proizvod koji zadovoljava propisane uvjete tenderskom dokumentacijom, te ovo tijelo smatra žalbu Žalitelja **neosnovanom.**

Ugovorno tijelo je dužno u nastavku postupka, u skladu sa iznesenim stavovima ovog tijela i odredbama Zakona o javnim nabavama, okončati ovaj postupak javne nabave.

Odbija se zahtjev Žalitelja za naknadu troškova zastupanja po odvjetniku Mladenu Veseljaku iz Zenice, žalba broj 1799 od 27.08.2020. godine koja je izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg

ponuditelja za Lot 2 i 3 broj 01-04-4-37542 od 21.08.2020. godine za predmet nabave: *Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/26/2020-materijal za potrebe Klinike za neurokirurgiju,* ugovornog tijela Klinički centar Univerziteta u Sarajevu u zahtijevanom iznosu od 2.334,70 KM, budući da je žalba odbijena

Odbija se zahtjev izabranog ponuditelja za naknadu troškova zastupanja po odvjetniku Sanelu Neziriću prema iskazanom troškovniku za sastav odgovora na žalbu 360,00 KM+17%=421,20 KM, budući da isti nije u skladu s Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika, a isti nije nužan niti obvezan.

Na osnovu članka 108. stavak (6) Zakona o javnim nabavama odbija se zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 1.666,66 KM.

Zbog svega navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama, odlučeno je 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:

- GLOBEX d.o.o. Zenica,
  zastupan po punomoćniku Mladenu Veseljaku
- Klinički centar Univerziteta u Sarajevu
- SHIMADZU d.o.o. Sarajevo,
  zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću
- *evidencija*
- *a/a*