BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3215-9/20

Mostar, 26.11.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 113-01/20 od 02.11.2020. godine, žalitelja BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 09-1999/2020 od 27.10.2020. godine u konkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka i sukcesivna isporuka Mliječnih proizvoda za 2020.“*, ugovornog organa JZU Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža“ Gradačac, 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 26.11.2020. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 09-1999/2020 od 27.10.2020. godine. 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.

O b r a z l o ž e n j e

JZU Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža“ Gradačac (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog konkurentskog postupka javne nabavke *„Nabavka i sukcesivna isporuka Mliječnih proizvoda za 2020.“*, donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 09-1999/2020 od 27.10.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 412-7-1-94-3-19/20 objavljeno je 22.09.2020. godine putem portala javnih nabavki.

Ponuđač BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 09-1999/2020 od 27.10.2020. godine, izjavio je žalbu na istu 02.11.2020. godine 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 09.11.2020 godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 19.11.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Dana 28.10.2020. godine žalitelj „BOSNA-KOM" doo. Gračanica, zaprimila je putem maila Odluku broj: 09-1999/2020 od dana 27.10.2020 god. o izboru najpovoljnijeg ponuđača, u postupku javne nabavke br:09-1722/2020, evidencijski broj nabavke:JNKZ/01-2824/2019-8 Nabavka i sukcesivna isporuka mliječnih proizvoda za 2020. godinu
Nezadovoljni Odlukom Ugovornog tijela, a u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama (Službeni list BiH. br. 39/14) blagovremeno ulažemo žalbu protiv navedene Odluke koju pobijamo iz sledećih razloga:
- Zbog povrede odredaba materijalnog propisa -Zakona o javnim nabavkama i
- Zbog povrede postupka.

Žalitelj je dana 29.10.2020 god uz suglasnost Ugovornog organa izvršio uvidu ponudu izabrane grupe ponuđača „REDEX" d.o.o. Banovići i „Dolar company" d.o.o. Kalesija te ustanovio da navedena grupa ponuđača nije pripremila i dostavila svoju ponudu u skladu sa zahtjevima tenderske dokumentacije. Ponuda grupe ponuđača nije mogla biti predmet ocjene ponuda, niti je Ugovorni organ ponudu navedene grupe ponuđača mogao prijaviti za postupak provođenja E-aukcije. Ugovorni organ je bio u obavezi ponudu grupe ponuđača „Redex" d.o.o. Banovići i „Dolar company" odbaciti kao nepotpun i neprihvatljivu, sve u skladu sa članom 68. Zakona stav (1) i stav (4) pod. i) i j).
Uvidom u ponudu grupe ponuđača „Redex" d.o.o. Banovići i „Dolar company" Kalesija žalitelj je ustanovio sledeće nedostatke:
• Grupa ponuđača je dostavila potvrdu koja glasi na ponuđača „Redex" d.o.o. Banovići, izdatu od JU „Dom penzionera" Tuzla.
Međutim potvrda je nepotpuna obzirom da ne sadrži sve navode propisane članom 48. pod d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora Zakona o javnim nabavkama, tačnije potvrda ne sadrži mjesto izvršenja ugovora.

Žalitelj je uvidom u obrasce izjave iz čl. 45. i 52. ustanovio da nisu popunjeni svi zahtjevi u pomenutim izjavama kod oba člana grupe ponuđača.
Grupa ponuđača „Redex" d.o.o. Banovići i „Dolar company" Kalesija u svojim izjavama nije popunila prostor gdje se traži da ponuđači upišu vrstu postupka.

Shodno navedenom žalitelj zaključuje da ponuda grupe ponuđača „Redex“ d.o.o. Banovići i „Dolar company“ Kalesija nije pripremljena i dostavljene u skladu sa zahtjevima tenderske dokumentacije te kao takva je formalno-pravno neprihvatljive, te ponuđač nije ispunio niti lične sposobnosti jer nije dostavio uredno popunjene izjave iz čl 45. i čl.52. Zakona o javnim nabavkama.
Ugovorni organ je prilikom analize i ocjene ponude grupe ponuđača „Redex“ d.o.o. Banovići i „Dolar company“ Kalesija morao da postupa u skladu sa članom 65. Zakona o javnim nabavkama BiH koji određuje da „Ugovorno tijelo ocjenjuje ponude koje su podnijeli kvalificirani ponuđači, primjenjujući kriterij za dodjelu ugovora utvrđen u tenderskoj dokumentaciji.“ Što u ovome slučaju Ugovorno tijelo nije postupilo.
Žalitelj upućuje i na član 57. Zakona, stav (1) „U postupku javne nabavke kandidat/ponuđač pridržava se zahtjeva i uslova iz tenderske dokumentacije“. U ovome slučaju grupa ponuđača „Redex“ d.o.o. Banovići i „Dolar company“ Kalesija prilikom izrade i dostavljanja ponude nije postupio u skladu sa zahtjevima TD.
Na osnovu svega naprijed iznesenog žalitelj predlaže da Ugovorni organ ukine Odluku broj: 09-1999/2020 od 27.10.2020. godine o izboru ponuđača stavi van snage, a ponudu grupe ponuđača „Redex“ d.o.o. Banovići i „Dolar company“ Kalesija odbaci kao nepotpunu i neprihvatljivu, a sve u skladu sa članom 68 Zakona stavak (1) i (4) a postupak okonča u skladu sa Zakonom i donese zakonitu Odluku.
U suprotnom žalitelj traži da Ugovorni organ žalbu sa cijelim spisom dostavi Uredu za razmatranje žalbi u Mostar na odlučivanje.
Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi nakon zaprimanja žalbe, te sagledavanja utvrđenih navoda, žalbu usvoji i poništi Odluku o izboru ponuđača, a predmet vrati Ugovornom organu da postupak nastavi i okonča u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.
Žalitelj traži da Ured za razmatranje žalbe nakon usvajanja žalbe žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i sve to uplatom na žiro račun koji se vodi kod UniCredit banke broj: 3389002202944021.

Ugovorni organ je aktom broj 09-2103/2020 od 05.11.2020. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem navodi:

Žalba ponuđača “BOSNA-KOM” d.o.o. Gračanica broj: 113-01/20 od 02.11.2020. godine izjavljena protiv Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača za javnu nabavku roba “Nabavka i sukcesivna isporuka mliječnih proizvoda za 2020. Godinu“ broj: 09-1999/2020 od 27.10.2020. godine zbog povrede odredaba materijalnog propisa-Zakona o javnim nabavkama i zbog povrede postupka je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ali je neosnovana.

Ugovorni organ utvrdio je da je Grupa ponuđača: “REDEX” d.o.o. Banovići (predstavnik grupe) i “DOLAR COMPANY” d.o.o. Kalesija (Član grupe) u ponudi broj: 09-1870/2020 od

09.10.2020.godine na strani 43. iste, dostavila Potvrdu o uspješnoj realizaciji ugovora, broj Potvrde: 02-809/20 od 28.04.2020. godine.
Potvrdu o uspješnoj realizaciji ugovora izdala je Javna ustanova "Dom penzionera" Tuzla, u kojoj navode:
"POTVRDA Kojom se potvrđuje da je dobavljač "REDEX" d.o.o. Banovići, nakon potpisivanja Ugovora o nabavci roba za 2018. godinu, Mlijeko i mliječni proizvodi broj: 02-344/18-12 od 11.06.2018. godine, u ukupnoj vrijednosti Ugovora od 49.484,50 KM bez PDV-a, uspješno realizovao navedeni Ugovor."
Ugovorni organ utvrdio je da je iz dostavljene Potvrde jasno vidljivo da je vrijeme izvršenja ugovora 2018. godina, a mjesto izvršenja je Javna ustanova "Dom penzionera Tuzla", što je jasno vidljivo iz zaglavlja Potvrde, gdje je navedena adresa izdavaoca potvrde.
Ugovorni organ dalje konstatuje da je navedena Potvrda ovjerena od strane notara. U skladu sa navedenim, Ugovorni organ konstatuje da je navod žalitelja neosnovan.

Ugovorni organ konstatuje da je Grupa ponuđača : "REDEX" d.o.o. Banovići (predstavnik grupe) i "DOLAR COMPANY" d.o.o. Kalesija (Član grupe) u ponudi broj: 09-1870/2020 od 09.10.2020. godine na stranicama broj: 29. i 31. dostavila Izjave iz člana 45. Zakona o javnim nabavkama, te na stranicama broj: 37. i 39. Izjave iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama.
Ugovorni organ konstatuje da sve navedene Izjave sadrže naziv postupka javne nabavke i tačan broj javne nabavke pod kojim je ista objavljena u sistemu e-Procurement.
Ugovorni organ dalje konstatuje da su sve navedene izjave ispunjene na obrascima koje je Ugovorni organ objavio u tenderskoj dokumentaciji, na kojima stoji pečat ugovornog organa, te da su iste ovjerene od strane nadležnog organa. Ugvorni organ utvrđuje da je jasno o kojoj se javnoj nabavci radi.
Pored navedenog, na stranici broj 3. Ponude Grupe ponuđača: "REDEX" d.o.o. Banovići (predstavnik grupe) i "DOLAR COMPANY" d.o.o. Kalesija (Član grupe) broj Ponude: 09-1870/2020 od 09.10.2020. godine, dostavljen je Sporazum o zajedničkom nastupu grupe ponuđača, gdje u članu 2. istog navode slijedeće:
"Članovi grupe, saglasno potvrđuju da je cilj ovog Sporazuma regulisanje međusobnih odnosa zajedničkog nastupa u postupku javne nabavke: Konkurenstki zahtjev za dostavu ponuda za javnu nabavku roba Nabavka i sukcesivna isporuka Mliječnih proizvoda za 2020. godinu u JZU Banja Ilidža Gradačac po obavještenju broj: 412-7-1-94-3-19/20 dana 22.09.2020. god.".
Ugovorni organ konstatuje da je navedeni Sporazum sastavni dio Ponude broj: 09- 1870/2020 od 09.10.2020. godine, koja je čvrsto uvezana i osigurana jamstvenikom, te da ne postoji dilema o vrsti postupka javne nabavke.
U skladu sa navedenim, Ugovorni organ konstatuje da je navod žalitelja neosnovan.

U skladu sa Preporukom komisije za javnu nabavku broj: 09-2084/2020 od 04.11.2020. godine, v.d. direktora Ustanove donio je Odluku o obustavljanju postupka javne nabavke broj: 09-

2102/2020 od 05.11.2020. godine i kompletan spis iz predmetne javne nabavke (u kopiji) uputio Uredu za razmatranje žalbi BiH.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3215-4/20 od 11.11.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem navodi da ostaje u cjelosti kod svih navoda u dostavljenoj žalbi.

Pored toga, ovaj organ je dopisom broj JN2-03-07-1-3215-5/20 od 11.11.2020. godine, u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, dostavio izabranom ponuđaču Redex d.o.o. Banovići 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 djelimično osnovanu.

Žalba je djelimično osnovana.

Žalitelj navodi kako je uvidom u ponudu izabranog ponuđača (Grupa ponuđača „REDEX“ d.o.o. Banovići i „Dolar company“ d.o.o. Kalesija) utvrdio kako je u ponudi dostavljena potvrda koja glasi na ponuđača „Redex“ d.o.o. Banovići, koja je izdata od JU „Dom penzionera" Tuzla, a u kojoj nema navedeno vrijeme i mjesto izvršenja ugovora, te takva ponuda se nije mogla cijeniti prihvatljivom.

Ovaj organ je uvidom u ponudu izabranog ponuđača utvrdio kako je na stranicama ponude 43 dostavljena potvrda broj 02-809/20 od 28.04.2020. godine izdata od strane JU Dom penzionera Tuzla u kojoj se navodi da je dobavljač Redex d.o.o. Banovići nakon potpisivanja ugovora o nabavci roba za 2018. godinu, Mlijeko i mliječni proizvodi broj: 02-344/18-12 od 11.06.2018. godine, u ukupnoj vrijednosti Ugovora od 49.484,50 KM bez PDV-a, uspješno realizovao navedeni Ugovor.

Članom 48. stav (3) Zakona o javnim nabavkama propisano je da potvrda i uredno izvršenim ugovorima **MORA** sadržavati slijedeće podatke:
a) naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata;
b) predmet ugovora;
c) vrijednost ugovora;
d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora;
e) navode o uredno izvršenim ugovorima.

Dostavljena potvrda grupe ponuđača „REDEX" d.o.o. Banovići i „Dolar company" d.o.o. Kalesija ne sadrži sve zahtjevane i obavezne podatke iz člana 48. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, odnosno u dostavljenoj potvrdi nije navedeno **vrijeme i mjesto izvršenja ugovora,** pa s tim u vezi, ovaj organ utvrđuje kako izabrani ponuđač nije dostavio potvrdu kojom dokazuje svoju tehničku i profesionalnu sposobnost iz tačke 3.2. d) tenderske dokumentacije, a koja ima sve obavezne podtake iz člana 48. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, te s tim u vezi, ovaj organ utvrđuje žalbeni navod **osnovanim.**

Dalje, žalitelj navodi kako u Izjavama iz čl. 45. i 52. u ponudi Grupe ponuđača „REDEX" d.o.o. Banovići i „Dolar company" d.o.o. Kalesija nije popunjen prostor gdje se traži da ponuđači upišu vrstu postupka.

Ovaj organ je uvidom u Izjave iz člana 45. i 52. ZJN dostavljene od strane Grupe ponuđača „REDEX" d.o.o. Banovići i „Dolar company" d.o.o. Kalesija utvrdio kako je u navedenim izjavama upisan tačan naziv predmetne javne nabavke koji se provodi sa brojem obavještenja, te sa ostalim upisanim podacima zahtjevanim u navedenim izjavama. Iz navedenih podataka dostavljenih u Izjavama iz člana 45. i 52. ZJN tačno se može utvrditi da se radi o konkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka i sukcesivna isporuka Mliječnih proizvoda za 2020."*, koju provodi ugovorni organ JZU Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac, te neupisivanjem vrste postupka u navedenim izjavama ne može predstavljati razlog za odbacivanjem ponude, već se isto ima smatrati manjim odstupanjem koje ne mijenja, niti se bitno udaljava od karakteristika, uslova i drugih zahtjeva utvrđenih u obavještenju o nabavci i TD. Imajući u vidu navedeno, ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod **neosnovanim.**

U ponovljenom postupku ugovorni organ će okončati postupak javne nabavke u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije i Zakona o javnim nabavkama, svakako poštujući stav ovog organa iznesenog u ovom rješenju.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 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:

- BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica
- JZU Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac
- Redex d.o.o. Banovići (predstavnik Grupe ponuđača)
- Evidencija
- a/a.