BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3639-7/20

Mostar: 21.01.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, podružnica Mostar postupajući po žalbi ponuditelja „JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu ZDK" izjavljenoj na Odluku o otkazivanju postupka javne nabave broj: 03-02/1050-3 od 03.12.2020. godine, u postupku javne nabave – usluge sistematskog ljekarskog pregleda radnika filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu ugovornog tijela Univerzitet u Sarajevu, Filozofski fakultet, na temelju članka 93. stavak 7. članka 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama (Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), i članka 230. stavak (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 III održanoj dana 21.01.2021. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba ponuditelja „JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu ZDK" izjavljenoj na Odluku o otkazivanju postupka javne nabave broj: 03-02/1050-3 od 03.12.2020. godine, u postupku javne nabave – usluge sistematskog ljekarskog pregleda radnika filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu ugovornog tijela Univerzitet u Sarajevu, Filozofski fakultet, **i poništava se:**

- **Odluka o otkazivanju postupka javne nabave broj: 03-02/1050-3 od 03.12.2020. godine, te se predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak**

2. Povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Univerzitet u Sarajevu, Filozofski fakultet (u daljem tekstu: ugovorno tijelo), donijelo je Odluku o otkazivanju postupka javne nabave broj: 03-02/1050-3 od 03.12.2020. godine, u postupku javne nabave – usluge sistematskog ljekarskog pregleda radnika filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu. Obavijest o nabavi broj: 1178-7-2-5-3-8/20 od 30.06.2020. godine objavljeno na Portalu javnih nabava.

Na navedenu Odluku žalbu je izjavio ponuditelj „JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu ZDK“ (u daljnjem tekstu: žalitelj) koju je ugovorno tijelo u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom tijelu, koja je zaprimljena kod ovog tijela dana 16.12.2020. godine

Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 30.12.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da je u skladu sa članom 99. Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), ponuđač JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona, u ostavljenom roku izjavljuje žalbu na Odluku Univerziteta u Sarajevu, Filozofski fakultet, broj 03/02/1050-3 od 03.12.2020. godine, zaprimljenu na Protokol dana 04.12.2020. godine u konkurentskom zahtjevu za dostavu ponuda za sistematski pregled za radnike Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu (Obavještenje o nabavci broj: 1178-7-2-5-3-8/20 objavljeno na Portalu javnih nabavki dana 30.06.2020. godine) iz sljedećih razloga:

Članom 166. stav 2. tačka n) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) utvrđena je prekršajna kazna za Ugovorni organ koji ne izvrši rješenje Ureda za žalbe.

Ured za razmatranje žalbi donio je u predmetnom postupku Rješenje broj: JN2-03-07-1-1-2364-7/20 od 05.11.2020. koje je konačno i izvršno.

Navedenim Rješenjem je usvojena žalba ponuđača JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko - dobojskog kantona izjavljena na Rješenje broj: 03-02/722 od 30.7.2020. godine u postupku javne nabavke - Usluge sistematskog ljekarskog pregleda radnika filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu, ugovornog organa Univerzitet u Sarajevu, Filozifski fakultet i poništeno Rješenje broj: 03-02/722 od 30.7.2020. te predmet vraćen ugovornom organu na ponovni postupak. Istim Rješenjem ureda za razmatranje žalbi utvrđeno je da je jedini način okončanja postupka zaključenje ugovora, s obzirom da je ponuda žaljitelja ocijenjena kao prihvatljiva, te je predmet vraćen na ponovni postupak u kojem je Ugovornom organu naloženo da postupi po stavovima iznesenim u Rješenju Ureda za žalbe i donese zakonitu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima.

Suprotno dispozitivu konačnog i izvršnog Rješenja Ureda za razmatranje žalbi broj: JN2-03- 07-1-1-2364-7/20 od 05.11.2020., Ugovorni organ Univerzitet u Sarajevu, Filozofski fakultet, pozivajući se na Rješenje Ureda za razmatranje žalbi od 05.11.2020. donosi Odluku broj: 03/02/1050-3 od 03.12.2020., kojojm „otkazuje postupak“ predmetne javne nabavke, navodeći da su poslije izbora najpovoljnije ponude nastupile okolnosti koje su izvan kontrole Filozofskog fakulteta kao ugovornog organa i koje se nisu mogle predvidjeti u vrijeme pokretanja javne nabavke.

Shodno svemu naprijed navedenom, a u smislu citiranog člana Zakona o javnim nabavkama, JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona predlaže da se Odluka broj 03/02/1050-3 od 03.12.2020., stavi van snage i da Ugovorni organ okonča postupak javne nabavke zaključenjem ugovora sa najpovoljnijim ponuđačem JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona.

Molim Ured za razmatranje žalbi da poništi Odluku Ugovornog organa, broj 03/02/1050-3 od 03.12.2020., zbog grubog kršenja odredbi Zakona o javnim nabavkama, te naloži postupanje u skladu sa Zakonom i konačnim i izvršnim Rješenjem Ureda za razmatranje žalbi broj: JN2-03-07-1-1-2364-7/20 od 05.11.2020.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi da izjavljenu žalbu smatra neosnovanom, te predlaže da Ured za razmatranje žalbi istu odbije, te u cijelosti potvrdi Odluku Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu, broj: 03/02/1050-3 od 03.12.2020. kojom je otkazan postupak predmetne javne nabavke. Dalje navodi:

Dana 30.06.2020. godine pokrenut je postupak javne nabavke po konkurencijskom zahtjevu za dostavu ponuda za sistematski pregled za zaposlenike Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu broj: 1178-7-2-5-3-8/20. Ponude su dostavili slijedeći ponuđači: J.U. KS Zavod za zdravstvenu zaštitu studenata Univerziteta u Sarajevu, J.U. Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona i J.U. Zavod za medicinu rada Kantona Sarajevo.

Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona ocjenjena je kao najpovoljnija, obzirom da je ponuđena cijena usluge sistematskog pregleda za sve zaposlenike Filozofskog fakulteta bila najniža.

Dana 03.12.2020. Filozofski fakultet Univerziteta u Sarajevu, kao ugovorni organ, postupajući po Rješenju URŽ-a, broj: JN2-03-07-1-1-2364-7/20 od 5.11.2020. godine ponovo je procijenio dostavljene ponude, uslove i okolnosti u kojima se proveo postupak javne nabavke, te ocijenio da su se od momenta objavljivanja tendera pa do donošenja Rješenja URŽ-a broj gornji, u potpunosti izmijenile okolnosti vezane za provođenje postupka javne nabavke i time stekli uslovi za otkazivanje postupka javne nabavke u skladu sa članom 69. stav 3. Zakona o javnim nabavkama BIH (Sl.glasnik BIH, broj 39/14), te je donesena Odluka, broj: 03-02/1050-3 od 3.12. 2020. godine kojom se **otkazuje postupak javne nabavke,** proveden po konkurencijskom zahtjevu za dostavu ponuda za sistematski pregled za zaposlenike Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu. Navedena Odluka je donesena temeljem odredbi **člana 69. stav 3.** Zakona o javnim nabavkama BIH (Sl.glasnik BIH, broj 39/14), kao i temeljem Rješenja Ureda za razmatranje žalbi BIH, Podružnica Mostar, broj: JN2-03-07-1-1-2364-7/20 od 05.11.2020.

Predmetna Žalba izjavljena od J.U. Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona, **potpuno neosnovano navodi** da Filozofski fakultet, kao ugovorni organ *„nije izvršio"* Rješenje Ureda za razmatranje žalbi BIH, Podružnica Mostar, broj JN2-03-07-1-1- 2364-7/20 od 05.11.2020. godine (Fakultet je izvršio u potpunosti rješenje URŽ-a, broj gornji, a to je ponovni postupak, *te su neosnovane tvrdnje žalioca* da je bilo potrebno da se izvrši zaključenje ugovora sa najpovoljnijim ponuđačem, kao i tvrdnja da je rješenje URŽ-a pravonsažno u pogledu zaključenja ugovora), te predlaže ***"prekršajno kažnjavanje sukladno članu 116, stav 2, tačka n."***

Prednji navodi osim što su paušalni, potpuno su netačni. Naime, ponovni postupak koji je proveo ugovorni organ upravo je podrazumjevao uvažavanje stavova iz Rješenja Ureda za razmatranje žalbi BIH, broj JN2-03-07-1-1-2364-7/20 od 05.11.2020., **te je u ponovljenom postupku** donesena nova odluka zasnovana na Zakonu o javnim nabavkama BIH i to odredbi člana 69, stav 3.

Suprotno navodima Žalbe da je *"jedini način okončanja postupka zaključenje ugovora"*, ističemo da postupak javne nabavke može **prestati** ili zaključenjem ugovora o javnoj nabavci ili poništenjem postupka javne nabavke ili otkazivanjem postupka javne nabavke zbog dokazivih razloga koji su van kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.

U predmetnom slučaju, ispunili su se upravo uvjeti za donošenje **odluke o otkazivanju** postupka javne nabavke. Razlozi za donošenje iste detaljno su navedeni u Obrazloženju Odluke broi 03-02/1050-3 od 03.12.2020. godine.

Fakultet smatra da pogoršanje epidemiološke situacije izazvano širenjem virusa SARS-COV-2, u odnosu na epidemiološku situaciju u vrijeme objave javne nabavke, predstavlja okolnosti koje se nisu mogle predvidjeti, te koje su izvan kontrole ugovornog tijela. Ovakve okolnosti jesu razlog koji je prisilio Fakultet, kao ugovorni organ, na otkazivanje postupka dodjele ugovora prije nego što je isti zaključen. Fakultet smatra da bi u ovakvom slučaju završetak postupka nabavke zaključenjem ugovora predstavljao bezrazložno trošenje javnih sredstava, a bez vidljive svrhe takve javne nabavke, uz neracionalno izlaganje zaposlenika zarazi i širenju zaraze virusom SARS-COV-2.

Imajući u vidu da je Filozofski fakultet, kao ugovorni organ, dužan dokazati postojanje činjenica i okolnosti na osnovu kojih je donio odluku koja je predmet postupka po žalbi, u prilogu dostavljamo:

a) Informacije rektora Univeziteta o organizaciji rada organizacionih jedinica UNSA u okolnostima prevencije i sprječavanja širenja virusa SARS-COV-2 broj 0101-6919/20 od 03.07.2020. godine (istaknuto na stranici Univeziteta: www.unsa.ba);

b) Zaključci Senata Univerziteta u Sarajevu broj 01-7-62/20 od 22. 07. 2020. godine, (istaknuto na stranici Univeziteta: www.unsa.ba);

c) Obavijest Univerziteta u Sarajevu da je omogućen upis u školsku godinu 2020/2021. godine studentima bez ljekarskog uvjerenja (istaknuto na stranici Univeziteta: www.un.sa ba);

d) Očitovanje Filozofskog fakulteta broj 03-02/760 od 30.09.2020. godine;

e) E-mail korespondencija sa J.U. Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-dobojskog kantona u vezi mogućnosti obavljanja sistematskog pregleda u Sarajevu, umjesto u Zenici;

f) Obavijesti Vlade FBIH o broju novozaraženih i umrlih u periodu od mjeseca juna 2020 (kada je objavljen tender) do decembra 2020 (kada se donosi Odluka o otkazivanju javne nabavke) - dostupno na https://wvvw.covid-19.ba/

g) Broj zaraženih zaposlenika Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu kao i zaposlenika koji se nalaze u izolaciji svakim danom se povećava od juna do decembra 2020. godine, tako da ukupan broj prelazi 50, i to je podatak koji se odnosi na osobe koje su testirane ili članove njihovih porodica koji su testirani i koji su pozitivni ili su u izolaciji, a za ostale zaposlenike Fakultet nema podatke, ali je evidentno da se broj zaraženih zaposlenika stalno povećava u ovom periodu.

Dekan Fakulteta bi u slučaju da uputi zaposlenike na sistematski pregled u drugi grad (Zenica) u potpunosti prekršio odredbe kriznih štabova Vlade FBiH i Kantona Sarajevo, kao i odluke Rektora

i Senata Univerziteta u Sarajevu kao i odluke Kriznog štaba Fakulteta nastale na osnovu tih akata, jer je upravo nastavnonaučni proces organiziran da se izvodi od kuće (online), ako se zaposlenici bi izlagali mogućnosti zaraze (kako sami zaposlenici tako i članovi njihovih porodica).
Sem toga potpuno je neizvjesno da li bi se sistematski pregled završio u jednom danu ili više navrata, a time bi zasposlenici u potpunosti bili izloženi izvorima zaraze. Nastavnici, stručne službe Fakulteta kontakte sa studentima ostvaruju Online, a izuzetno dolaskom na Fakultet kada je to baš neophodno uz poštivanje svih propisanih i naloženih epidemioloških mjera, tako da se svako izlaganje zaposlenika bilo kakvim odlaskom u drugi grad vrši narušavanje svih propisanih i naloženih mjera koje su iznad primjene općih zakonskih propisa.
Shodno izloženom, smatramo da je predmetna Odluka kojom se otkazuje postupak javne nabavke donešena sukladno Zakonu o javnim nabavkama BIH (Sl.glasnik BIH, broj 39/14), odnosno **da je Filozofski fakultet, kao ugovorni organ, pravilno proveo postupak u skladu sa Rješenjem URŽ-a pravilno cijenio sve okolnosti u kojima je postupak proveden i donio Odluku u skladu s odredbama navedenog zakona.** Obzirom na prednje navedeno, predlažemo da Ured za razmatranje žalbi. Žalbu I.U. Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu Zeničko-doboiskog kantona **odbije, te u cijelosti potvrdi Odluku Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu, broj: 03/02/1050-3 od 03.12.2020. kojom je otkazan postupak predmetne javne nabavke.**

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje, je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju 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.

U vezi s predmetnim postupkom ovo tijelo ističe da je žalbeni postupak pred ovim tijelom već vođen i Rješenjem broj: JN2-03-07-1-2364-7/20 od 05.11.2020. godine date su jasne upute ugovornom tijelu kada je u pitanju poništenje postupka predmetne javne nabave, stoga je nejasno ovome tijelu postupanje ugovornog tijela koji na isti način otkazuje postupak navodeći razloge koje je već ovo tijelo ocijenilo kao neprihvatljive. S tim u vezi ponovno ističemo da je člankom 69. stavak (2) Zakona o javnim nabavama propisano sljedeće:

Ugovorno tijelo obvezno je poništiti postupak javne nabave u slučajevima kad:

a) nije dostavljena nijedna ponuda u određenom krajnjem roku;
b)nije dostavljen nijedan zahtjev za sudjelovanje u ograničenom postupku, u pregovaračkom postupku s ili bez objavljivanja obavijesti ili u natjecateljskom dijalogu;
c) nije dostavljen broj ponuda određen u članku 32. stavku (4) ovog Zakona, ako je bilo predviđeno zaključenje okvirnog sporazuma;
d) nijedna od primljenih ponuda nije prihvatljiva;
e) su cijene svih prihvatljivih ponuda znatno više od osiguranih sredstava za predmetnu nabavu.

Stavkom (3) istog članka Zakona propisano je da „ugovorno tijelo može otkazati postupak javne nabave samo zbog dokazivih razloga koji su izvan nadzora ugovornog tijela i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabave".

Dakle, imajući u vidu navedene odredbe Zakona, ovo tijelo konstatira da je zakonodavac jasno predvidio slučajeve kada ugovorno tijelo okončava postupak poništenjem. Imajući u vidu činjenicu da je ugovorno tijelo poništilo postupak u skladu sa odredbom članka 69. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, dakle iz dokazivih razloga koje ugovorno tijelo nije moglo predvidjeti, a kao razlog za navedeno, ugovorno tijelo navodi da *u tenderskoj dokumentaciji nije precizirano sjedište zdravstvene ustanove koja može biti ponuđač, jer je Fakultet, kao ugovorni organ, smatrao da se u postupku javne nabavke prema ponuđačima treba ponašati jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravednu i aktivnu konkurenciju,* ***ali se podrazumjevalo da mjesto obavljanja sistematskog pregleda bude područje Kantona Sarajevo, kako zaposlenici Fakulteta, koji rade i imaju prebivalište u Kantonu Sarajevo, ne bi ulagali dodatne napore u organiziranju putovanja na dalje destinacije,*** *te u uvjetima teške epidemiološke situacije izazvane epidemijom širenja virusa SARS-COV-2, gotovo je nemoguće ne samo obezbjediti dodatna finansijske sredstva, nego i pribaviti saglasnosti zaposlenika da putuju u drugi kanton na jedan (ili dva) dana radi sistematskog pregleda, a posebno u svjetlu svih preporučenih mjera da se kretanje građana svede na minimum ili da se izbjegavaju mjesta na kojima se okupljaju veće grupe ljudi, a što je vidljivo iz očitovanja Filozofskog fakulteta Univerziteta u Sarajevu.* Ovo tijelo je mišljenja da navedeni razlozi ne mogu predstavljati utemeljenje za poništenje postupka javne nabave u konkretnom slučaju, posebno imajući u vidu činjenicu da je pobijana Odluka donesena nakon faze donošenja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja. Navedeno iz razloga jer je zakonom jasno definiran način pokretanja postupka, tj. moraju biti osigurana sredstva prije pokretanja nabave, te je nejasno u kakvoj vezi je dodatno osiguranje financijskih sredstava, s obzirom kad su planom javnih nabava osigurana sredstva za predmetnu nabavu i određena im je namjena, a posebno imajući u vidu činjenicu da ugovorno tijelo je taj koji sam planira i kreira tendersku dokumentaciju.

Također, napominjemo da bi odredba članka 69. stavak (3) Zakona bila primjenjiva potrebno je dokazati da su nastupili razlozi koji su izvan nadzora ugovornog tijela i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabave, dakle navedeni uvjeti se moraju ispuniti kumulativno.

Iz svega navedenog proizlazi da ugovorno tijelo nije moglo poništiti predmetni postupak s obzirom da nisu ispunjeni uvjeti za to, te je stoga odluka nezakonita i istu je potrebno poništiti.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo tijelo ističe da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe utemeljeni, zbog čega se žalba usvaja, poništava pobijana Odluka, te se nalaže ugovornom tijelu da predmetni postupak javne nabave okonča u skladu sa stavovima iznesenim u ovom Rješenju i u Rješenju ovoga tijela broj: JN2-03-07-1-2364-7/20 od 05.11.2020. godine, Zakonom o javnim nabavama i podzakonskim aktima, a to je dodjela ugovora najpovoljnijem ponuditelju/žalitelju s obzirom da je ponuda žalitelja ocijenjena kao najpovoljnija.

Ovo tijelo ponovo upućuje ugovorno tijelo na članak 111. stavak (13) Zakona o javnim nabavama koji propisuje da su rješenja ovog tijela konačna i izvršna, te s tim u vezi uzgred napominjemo da su člankom 116. Zakona o javnim nabavama jasno definirane prekršajne odredbe između ostalog i zbog nepostupanja po rješenjima Ureda za razmatranje žalbi, koja su konačna i izvršna.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, po izvršnosti ovog Rješenja a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupk, ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA
Alma Salkić-Mijić

Dostaviti:

- JU Zavod za medicinu rada i sportsku medicinu ZDK
- Univerzitet u Sarajevu, Filozofski fakultet
- Evidencija
- a/a