PR BR 2007/15
(SL)

**Sud Bosne i Hercegovine**
**Суд Босне и Херцеговине**

15.01.21

**Broj: S1 3 U 033783 20 U**
**Sarajevo, 11.01.2021. godine**

US-03 13-1 384 19

Sud Bosne i Hercegovine u Sarajevu, u vijeću za upravne sporove, sastavljenom od sudija Jadranke Brenjo, kao predsjednika vijeća, Maide Bikić i Branimira Orašanina, kao članova vijeća, uz sudjelovanje Enise Imamović, kao zapisničara, u upravnom sporu tužitelja Zavod zdravstvenog osiguranja Hercegovačko-neretvanske županije/kantona, Mostar, kojeg zastupa punomoćnik Nermin Vila, advokat iz Sarajeva, protiv rješenja broj: JN2-03-07-1-2007-7/19 od 19.09.2019. godine, tuženog Ureda za razmatranje žalbi BiH, Filijala Mostar, u upravnoj stvari javnih nabavki, na nejavnoj sjednici održanoj dana 11.01.2021. godine, donio je slijedeću:

**P R E S U D U**

Tužba se odbija.

**O b r a z l o ž e nj e**

Osporenim rješenjem tuženog Ureda za razmatranje žalbi BiH, Filijala Mostar, broj: JN2-03-07-1-2007-7/19 od 19.09.2019. godine i to stavom 1. dispozitiva, usvojena je žalba ponuđača TENEO d.o.o. Sarajevo i poništeno rješenje broj: 0303-51-14-4-3-12912-2/19 od 05.08.2019. godine i tenderska dokumentacija predmetnog postupka javne nabavke u potpunosti, ugovornog organa Zavod zdravstvenog osiguranja Hercegovačko-neretvanske županije/kantona, Mostar, stavom 2. usvojen je zahtjev žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe od 07.08.2019. godine u iznosu od 280,80 KM, dok je preostali dio zahtjeva odbijen kao neosnovan, stavom 3. usvojen je zahtjev žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe od 30.07.2019. godine u iznosu od 140,40 KM, dok je preostali dio zahtjeva odbijen kao neosnovan, stavom 4. usvojen je zahtjev žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe od 09.08.2019. godine u iznosu od 280,80 KM, dok je preostali dio zahtjeva odbijen kao neosnovan, stavom 5. je obavezan ugovorni organ da troškove pravnog zastupanja iz stava 2., 3. i

4. rješenja nadoknadi žalitelju u roku od 15 dana od dana prijema rješenja i stavom 6. je konstatovano da će se povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršiti posebnim aktom.

Tužitelj je blagovremeno podnio tužbu za pokretanje upravnog spora zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava i povrede pravila postupka. U obrazloženju tužbe detaljno navodi dosadašnji tok postupka, te citira odredbu člana 44. stav 1. ZJN. Navodi da je prilikom izrade tehničke dokumentacije i formiranja zahtjeva, vodio računa o predmetu i svrsi javne nabavke u skladu sa ZJN i Uputstvom za pripremu modela TD i ponuda, te je postavio jasne i minimalne zahtjeve. Smatra da su postavljeni zahtjevi srazmjerni predmetu javne nabavke, te da bi bilo kakvo ublažavanje postavljenih zahtjeva, rezultiralo potpisivanjem ugovora koji ne bi ispunio svrhu javne nabavke. Ističe da je za uspješnu realizaciju posla, nužan uvjet iskustvo na dosadašnjim projektima istog ili sličnog karaktera. Smatra i da je tuženi postupio suprotno članu 207. stav 2. ZUP-a F BiH, te da je povrijedio odredbu člana 9. ZUP-a BiH. Konačno je predložio da se tužba uvaži, osporeno rješenje poništi i predmet vrati tuženom na ponovni postupak.

Tuženi Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Mostar je u odgovoru na žalbu predložio da se ista odbije kao neosnovana.

Sud je ispitao pravilnost i zakonitost pobijanog rješenja u granicama odredbe člana 35. Zakona o upravnim sporovima BiH („Službeni glasnik BiH", broj:19/02 do 74/10), pa je odlučio kao u dispozitivu presude, iz slijedećih razloga:

Iz stanja spisa proizlazi da je ugovorni organ Zavod zdravstvenog osiguranja Hercegovačko-neretvanske županije/kantona Mostar, pokrenuo postupak javne nabavke konsultantskih usluga analize integriranog zdravstvenog informacijskog sustava, za koji je Obavještenje o nabavci broj: 495-1-2-68-3-73/19 objavljeno na portalu javnih nabavki dana 25.07.2019. godine. Ponuđač TENEO d.o.o. Sarajevo je izjavio žalbu protiv tenderske dokumentacije, koju je ugovorni organ rješenjem broj: 0303-51-14-4-3-12912-2/19 od 05.08.2019. godine usvojio kao djelimično osnovanu. Navedeni ponuđač je potom protiv navedenog rješenja izjavio žalbu, koju je tuženi osporenim rješenjem od 19.09.2019. godine usvojio i poništio rješenje ugovornog organa od 05.08.2019. godine i tendersku dokumentaciju. Tuženi je ovako odlučio, kako to proizilazi iz obrazloženja osporenog rješenja, jer je zaključio da se postavljenim uslovima krše odredbe člana 44. Zakona o javnim nabavkama i narušava načelo zabrane diskriminacije.

Cijeneći pravilnost i zakonitost osporenog rješenja ovaj sud je našao da se osporeno rješenje temelji na pravilno utvrđenom činjeničnom stanju i pravilnoj primjeni zakona.



**Суд Босне и Херцеговине, Сарајево, ул. Краљице Јелене бр. 88**
**Телефон: ++ 387 33 707 100, 707 596, 707 597; Фах: ++ 387 33 707 321**

Postupak javne nabavke je formalan postupak koji ima za cilj da se javna sredstva koriste na najefikasniji način, pri tome obaveza ugovornog organa je da omogući jednak tretman svim učesnicima postupka, bez bilo kakve diskriminacije svakog od učesnika. Zbog toga je i propisan oblik i sadržaj tenderske dokumentacije, koji u sebi sadrži i tehničke specifikacije roba i/ili usluga koje su predmet javne nabavke. Sadržaj tenderske dokumentacije je propisan u Zakonu o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) i Uputstvu o pripremi modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", broj: 90/14), koje je i doneseno u skladu s članom 53. stav 4. ovog Zakona. U skladu s citiranim članom Zakona, u tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. Ugovorni organ dužan je pridržavati se uslova postavljenih u tenderskoj dokumentaciji, kako bi se izbjegla mogućnost favorizovanja određenog ponuđača ili stvorila nesigurna praksa kod dostavljanja ponuda od strane pojedinih ponuđača, ukoliko su uslovi iz tendera nejasni ili konfuzno postavljeni. Sa druge strane, Ured za razmatranje žalbi BiH je u postupcima javne nabavke, dužan paziti na apsolutno bitne povrede zakona koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelimično po službenoj dužnosti, kako što je između ostalog, neusklađenost tenderske dokumentacije sa Zakonom o javnim nabavkama ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja osnovnih principa ovog zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora (član 103. zakona). Ovlaštenja Ureda su propisana u članu 111. citiranog zakonskog propisa, koji uredu daje mogućnost da u skladu sa stavom 1. tačka d)., da poništiti odluku, postupak ili radnju u dijelu u kojem je povrijeđen zakon ili podzakonski akt.

U postupcima javnih nabavki svaki ponuđač mora imati isti položaj i mogućnosti da pod jednakim uslovima učestvuje u postupku javne nabavke ali i da bude izabran kao najpovoljniji ponuđač. Odredbama člana 53. do 55. Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), propisano je da je ugovorni organ dužan tendersku dokumentaciju pripremati u skladu sa ovim zakonom i u skladu sa Uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", broj: 90/14), koje je i doneseno na osnovu ovog Zakona. Prilikom pripreme tenderske dokumentacije i specifikacija, ugovorni organ je dužan poštivati principe jednakog tretmana i nediskriminacije ponuđača. Dakle, ugovorni organ je dužan da poduzme sve mjere kako bi se omogućila pravična i aktivna konkurencija među potencijalnim ponuđačima.

U skladu s članom 3. Zakona o javnim nabavkama BiH, ugovorni organ je dužan da poduzima sve potrebne mjere kako bi se osigurala pravična i aktivna konkurencija među potencijalnim ponuđačima, uz ostvarivanje jednakog tretmana, nediskriminacije i transparentnosti, što u konačnici podrazumijeva primjenu istih uslova za sve sudionike u postupku javne nabavke. Načelo jednakog tretmana i nediskriminacije ugovorno tijelo treba poštivati tokom cijelog procesa nabavke,



**Суд Босне и Херцеговине, Сарајево, ул. Краљице Јелене бр. 88**
**Телефон: ++ 387 33 707 100, 707 596, 707 597; Фах: ++ 387 33 707 321**

počinjući sa pripremom tenderske dokumentacije i uspostavom zahtjeva koje trebaju ispuniti ponuđači zainteresovani za javnu nabavku, pa sve do odabira ponuđača i dodjele ugovora. Postupak javne nabavke je formalan postupak koji ima za cilj da se javna sredstva koriste na najefikasniji način, pri tome obaveza ugovornog organa je da omogući jednak tretman svim učesnicima postupka, bez bilo kakve diskriminacije svakog od učesnika. Zbog toga je i propisan oblik i sadržaj Tenderske dokumentacije koji u sebi sadrži i tehničke specifikacije roba i/ili usluga koje su predmet javne nabavke. Ured za razmatranje žalbi BiH je nadalje nadležan da postupa u skladu s članom 111. ovog zakona i da, po službenoj dužnosti, pazi na apsolutno bitne povrede postupka a jedna od tih povreda jeste neusklađenost tenderske dokumentacije sa zakonom (član 103. Zakona o javnim nabavkama).

Kako to proizlazi iz spisa predmeta, ugovorni organ je tačkom 3.1.5 TD – tehnička i profesionalna sposobnost između ostalog propisao da ponuđač mora ispunjavati uslov da ima najmanje 3 realizirana projekta konsultatnstkih usluga kod 3 različita nacionalna zdravstvena osiguranja na temu informacijskih sustava i tehničkih specifikacija, u svrhu implementacije najboljih praksi i postizanja operativne izvrsnosti, u zadnje 3 godine, računajjući od dana dostavljanja ponude. Pravilno tuženi zaključuje da ovakvo postupanje ugovornog organa nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, odnosno da tenderska dokumentacija u ovom dijelu nije u skladu sa Zakonom, obzirom da ovako postavljeni zahtjev ograničava stvarnu konkurenciju ili favorizuje određenog ponuđača. Ugovorni organ nije dao opravdanje za ovako postavljeni uslov, dok je nasuprot tome žalitelj osnovano ukazao da je ovako postavljeni uslov ograničavajućeg karaktera, te da uopće nije poznato da li je ovakav informacioni sistem implementiran kod 3 različita nacionalna osiguranja.

Pravilan je zaključak tuženog da ovako postavljeni uslovi imaju ograničavajući karakter. Odredbom člana 44. stav 2. Zakona o javnim nabavkama propisano je da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definira uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti, dok je stavom 3. istog člana propisano da minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni. Odredbom člana 53. Zakona o javnim nabavakama, propisano je da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima i da u tenderskoj dokumentaciji daju potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za sudjelovanje, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. U skladu sa navedenim, zahtjevi ugovornog organa iz tenderske dokumentacije nisu usklađeni sa zakonom, što ugrožava temeljna načela postupaka i zbog čega je ovo vijeće u potpunosti prihvatilo razloge iz obrazloženja osporenog akta.



**Суд Босне и Херцеговине, Сарајево, ул. Краљице Јелене бр. 88**
**Телефон: ++ 387 33 707 100, 707 596, 707 597; Фах: ++ 387 33 707 321**

Zbog navedenih razloga, ovaj Sud je tužbu odbio kao neosnovanu, jer je osporeno rješenje pravilno i zakonito, temelji se na pravilnoj primjeni Zakona o javnim nabavkama i pravilno utvrđenog činjeničnog stanja, a u postupku nije počinjena povreda pravila postupka koja bitno utiče na pravilnost rješenja.

Iz svega izloženog ovaj sud je primjenom člana 37. stav 1. i 2. Zakona o upravnim sporovima BiH , odlučio kao u dispozitivu presude.

**ZAPISNIČAR**
**Enisa Imamović**

**PREDSJEDNIK VIJEĆA**
**S U D I J A**
**Jadranka Brenjo**



**Суд Босне и Херцеговине, Сарајево, ул. Краљице Јелене бр. 88**
**Телефон: ++ 387 33 707 100, 707 596, 707 597; Фах: ++ 387 33 707 321**