BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3759-8/20
Mostar, 28.01.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 17.12.2020. godine, ponuđača Alfadivit d.o.o. Živinice, zastupanog po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva, izjavljenu na Odluku o dodjeli ugovora broj 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine u postupku javne nabavke: Nabavka raznog unificiranog štampanog materijala (blokovska roba) razna medicinska dokumentacija u toku 2021.godine, ugovornog organa JZU Dom zdravlja Živinice, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 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 II, održanoj 28.01.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja i poništava se Odluka o dodjeli ugovora broj 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak.
2. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe, izjavljene po punomoćniku/advoktu Sanelu Neziriću iz Sarajeva, u iznosu od 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan.
3. Obavezuje se ugovorni organ JZU Dom zdravlja Živinice da žalitelju Alfadivit d.o.o. Živinice, zastupanom po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva, isplati troškove postupka koji se sastoje od troškova za sastav žalbe u iznosu od 280,80 KM, u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.
4. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog organa.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ JZU Dom zdravlja Živinice (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak javne nabavke Konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda – Nabavka raznog unificiranog štampanog materijala (blokovksa roba) razna medicinska dokumentacija u toku

2021.godine, za koji je Obavještenje o nabavci broj 192-7-1-228-3-88/20 objavljeno na portalu javnih nabavki 18.11.2020. godine. Nakon provedenog postupka ugovorni organ donio je Odluku o dodjeli ugovora broj 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine na koju je ponuđač Alfadivit d.o.o. Živinice, zastupan po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu. Ugovorni organ je postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio navedenu žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena 28.12.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da je ugovorni organ nepravilno ocijenio ponudu izabranog ponuđača „HARFO-GRAF" d.o.o. Tuzla kao prihvatljivu.

Naime, ugovorni organ je pod tačkom 7.2. i 7.3. Tenderske dokumentacije u segmentu kriterija dodjele ugovora i cijene postavio i sljedeće zahtjeve i to:

„7.2. Ponuđači su obavezni iskazati uslove i način plaćanja. Zahtijevani način plaćanja je odgođeno plaćanje minimalno 60 (šezdeset) dana po izvršenom fakturisanju. Ponude koje budu imale lošije uslove plaćanja će biti odbačene kao neprihvatljive.

7.3. Ponuđači su obavezni iskazati rokove isporuke. Zahtijevani rok isporuke je minimalno 2 dana od momenta dostavljanja pisane narudžbe ili telefonskog poziva za dostavu robe. Ponude koje budu imale duži rok isporuke smatrat će se neprihvatljivim i bit će odbačene. "

Žalitelj ističe da je uvidom u ponudu izabranog ponuđača vidljivo da ovaj ponuđač niti u jednom dijelu, odnosno niti na jednoj stranici svoje ponude nije dostavio izjavu ili ponudu u dijelu uslova plaćanja, odnosno da će se plaćanje izvršiti na način da isto bude iskazano kao odgođeno plaćanje u roku od minimalno 60 dana po izvršenom fakturisanju, kao ni izjavu ili ponudu u dijelu ispunjavanja uslova u pogledu roka isporuke od minimalno 2 dana od dostavljanja narudžbe ili telefonskog poziva za dostavljanje predmetne robe kojeg je ugovorni organ zahtijevao u TD.

Shodno tome, žalitelj ističe da je nejasno šta zapravo ponuđač nudi u ovom segmentu, odnosno u segmentu uslova i načina plaćanja kao i roka isporuke.

Naime, ponuđači su bili u obavezi dostaviti ponude u skladu sa zahtjevima ugovornog organa u TD, te shodno navedenim tačkama 7.2. i 7.3. dostaviti i izjave kojima izjavljuju da prihvataju kako zahtijevani način plaćanja, tako i zahtijevani rok isporuke, te takve izjave potpisati od strane direktora, ovjeriti pečatom ponuđača, te zajedno sa ostalim stranicama ponude numerisati na pravilan način propisan u TD.

S tim u vezi, a kako je ugovorni organ pod navedenim tačkama TD jasno propisao da će ponude koje budu imale lošije uslove plaćanja, odnosno duži rok isporuke od zahtijevanog biti ocijenjene kao neprihvatljive te biti odbačene, žalitelj ističe da izabrani ponuđač ne da nije ispunio ovakav zahtjev na način da je naveo lošije uslove plaćanja, odnosno roka isporuke, već čak šta više, izabrani ponuđač nije uopće dostavio bilo kakvu izjavu o načinu i uslovima plaćanja, odnosno roku isporuke.

Žalitelj se shodno tome poziva i na odredbe člana 68. stav 4. tačka i) ZJN u okviru razloga za odbacivanje zahtjeva za sudjelovanje ili ponude, kojim je propisano sljedeće: „(4) Ugovorni organ dužan je odbaciti zahtjev za sudjelovanje ili ponudu i u sljedećim slučajevima kad:

i) ponuda nije potpuna i ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije. "

Dakle, ugovorni organ je nepravilno ocijenio ponudu izabranog ponuđača „HARFO-GRAF" d.o.o. Tuzla kao prihvatljivu, iako ista ne zadovoljava uslove i zahtjeve koje je ugovorni organ propisao u TD, odnosno izabrani ponuđač u ponudi nije dostavio izjave o načinu i uslovima plaćanja, odnosno roku isporuke zahtijevane pod tačkama 7.2. i 7.3. TD.

Shodno tome, žalitelj smatra da je s obzirom na sve navedeno Odluka o dodjeli ugovora broj: 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine nepravilna i nezakonita, pa predlaže da ugovorni organ poništi Odluku o dodjeli ugovora broj: 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine, te donese novu odluku, kao i da žalitelju nadoknadi troškove sastava ove žalbe.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji žalbu, predlaže da istu dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi, pa predlaže da Ured, žalbu usvoji, poništi Odluku o dodjeli ugovora broj: 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine, te obaveže ugovorni organ da nadoknadi troškove žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 842,40 KM, a predmet vrati ugovornom organu na ponovni postupak, te naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH da žalitelju izvrši povrat naknade za vođenje žalbenog postupka.

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama dostavio ovom organu izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Da je u okviru tačke 7. - „Kriterij za dodjelu ugovora i cijene" pod tačkom 7.2. i tačkom 7.3. Tenderske dokumentacije postavio slijedeće zahtjeve i to:

7.2. Ponuđači su obavezni iskazati uslove i način plaćanja. Zahtijevani način plaćanja je odgođeno plaćanje minimalno 60 (šezdeset) dana po izvršenom fakturisanju. Ponude koje budu imale lošije uslove plaćanja bit će odbačene kao neprihvatljive.

7.3. Ponuđači su obavezni iskazati rokove isporuke. Zahtijevani rok je minimalno 2 (dva) dana od momenta dostavljanja pisane narudžbe ili telefonskog poziva. Ponude koje budu imale lošije uslove bit će odbačene.

Ističe da u tenderskoj dokumentaciji nije precizirao u kojoj formi ponuđači moraju iskazati uslove plaćanje i rokove isporuke, već je samo navedeno da ukoliko uslovi plaćanja i rokovi isporuke budu lošiji od zahtijevani da će takve ponude biti odbačene kao neprihvatljive.

Ugovorni organ odnosno Komisija za javne nabavke je sam čin potpisivanje Aneksa8 - Obrazac izjave o prihvatanju općih i posebnih uslova tenderske dokumentecije od strane ponuđača „Harfo-graf" doo Tuzla prihvatila navedenu ponudu kao ispravnu jer je tim činom izabrani

ponuđač prihvatio da su uslovi plaćanja 60 (šezdeset) dana od dana fakturisanja i da je rok isporuke 2 (dva) dana od dana dostavljanja pisane narudžbe kao minimalne uslove (zahtjeve) tenderske dokumentacije.

Na osnovu svega ugovorni organ predlaže Uredu za razmatranje žalbi da u skladu sa zakonskim propisima donese Odluku koja je u skladu sa ZJN BiH. Smatra da je ispravno postupio, a da bi svaka druga Odluka vjerovatno prouzrokavala žalbu od strane izabranog ponuđača „ Harfo-graf" doo Tuzla, koju bi također morali proslijediti na razmatranje URŽ-u, pa ističe da će na ovaj način skratiti procedure i gubljenje vremena.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem ističe da je ovakvo izjašnjenja ugovornog organa neprihvatljivo, a iz razloga jer je ugovorni organ u TD zahtijevao da su ponuđači obavezni iskazati kako uslove i način plaćanja, tako i rokove isporuke.

Samim tim, ponuđači su u ponudi bili obavezni da dostave dokaze da isti nude uslove plaćanja i rokove isporuke kako je zahtijevano samom TD, u bilo kojoj formi, dok izabrani ponuđač takve dokaze nije uopće dostavio u bilo kojoj formi.

Neprihvatljivo je pozivanje ugovornog organa na Aneks 8 - Obrazac izjave o prihvatanju općih uslova TD, jer niti u jednom dijelu navedenog Obrasca nije naveden rok isporuke niti uslovi plaćanja.

S tim u vezi, postavlja se pitanja na osnovu čega će ugovorni organ ocijeniti da li je ponuđač ponudio lošije uslove od zahtijevanih u TD, ukoliko sam ponuđač ničim ne dokazuje da isti nudi upravo rok isporuke i uslove plaćanja kako je ugovorni organ zahtijevao u TD.

Nadalje, žalitelj se očituje i na dio obrazloženja sa stranice 3. u kojem ugovorni organ navodi da isti „nije htio da donosi nikakve odluke... jer bi vjerovatno svaka druga odluka prouzrokovala žalbu od strane izabranog ponuđača ".

Ovakvo prejudiciranje samog toka postupka javne nabavke je neprihvatljivo, jer je jasno da je ugovorni organ dužan da odlučuje po uloženoj žalbi, a ne da predviđa i pretpostavlja buduće radnje u postupku, odnosno da li će drugi ponuđači, konkretno izabrani ponuđač ulagati žalbe ukoliko ugovorni organ donese novu odluku.

S tim u vezi, žalitelj je žalbu i uložio na nepravilnu i nezakonitu Odluku ugovornog organa u pogledu prihvatanja ponude izabranog ponuđača, koju je ugovorni organ bio u obavezi ocijeniti kao neprihvatljivu.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od

ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **usvojiti.**

U vezi sa navodom žalitelja kojim osporava ponudu izabranog ponuđača Harfo-Graf d.o.o. Tuzla jer smatra da je trebala biti odbačena jer u ponudi nije dostavio bilo kakvu izjavu (dokaz) o načinu i uslovima plaćanja odnosno roku isporuke, suprotno tačkama 7.2. i 7.3. tenderske dokumentacije, ovaj organ je uvidom u Tendersku dokumentaciju predmetnog postupka javne nabavke utvrdio da je tačkom 7. ugovorni organ utvrdio kriterij za dodjelu ugovora i cijena. Tačkom 7.1. TD je propisano da se ugovor dodjeljuje dobavljaču na osnovu kriterija najniža cijena tehnički zadovoljavajuće ponude (član 64. Zakona). Tačkom 7.2. TD je propisano da su ponuđači obavezni iskazati uslove i način plaćanja. Zahtijevani način plaćanja je odgođeno plaćanje minimalno 60 (šezdeste) dana po izvršenom fakturisanju. Ponude koje budu imale lošije uslove plaćanja će biti odbačene kao neprihvatljive. U skladu sa članom 12. stav (1) Zakona o finansijskom poslovanju (Sl. novine FBiH 48/16).

Nadalje tačkom 7.3. TD je propisano da su ponuđači obavezni iskazati rokove isporuke. Zahtijevani rok isporuke je minimalmo 2 dana od momenta dostavljanja pismene narudžbe ili telefonskog poziva za dostavu robe. Ponude koje budu imale duži rok isporuke smatrat će se neprohvatljivim i bit će odbačene.

Uvidom u ponudu izabranog ponuđača Harfo-Graf d.o.o. Tuzla ovaj organ je utvrdio da izabrani ponuđać niti u jednom dijelu svoje ponude nije iskazao ili naveo uslove plaćanja, ni rok isporuke robe.

Shodno utvrđenom, ovaj organ konstatuje da ni među strankama nije sporno da ponuda izabranog ponuđača ne sadrži iskazan način i uslove plaćanja i rok isporuke robe.

S tim u vezi ugovorni organ u izjašnjenju na žalbu navodi da tenderskom dokumentacijom nije precizirano u kojoj formi ponuđači moraju iskazati uslove plaćanja i rokove isporuke, već da je samo navedeno ukoliko uslovi plaćanja i rokovi isporuke budu lošiji od zahtijevanih da će takve ponude biti odbačene kao neprihvatljive, te da je ugovorni organ samim činom potpisivanja Aneksa 8- Obrazac izjave o prihvatanju općih i posebnih uslova tenderske dokumentacije od strane ponuđača Hafro-graf d.o.o. Tuzla prihvatio njegovu ponudu kao ispravnu jer je tim činom izabrani ponuđač prihvatio da su uslovi plaćanja 60 dana od dana fakturisanja i da je rok isporuke 2 dana od dana dostavljanja pismene narudžbenice.

U vezi sa navedenim, ovaj organ ističe da s obzirom da je uslov ugovornog organa iz tački 7.2. i 7.3. TD eliminatoran, odnosno da je navedenim tačkama ugovorni organ propisao obavezu ponuđačima da iskažu uslove i način plaćanja kao i rok isporuke robe, te da je jasno u navedenim tačkama propisano da će ponude koje budu imale lošije uslove plaćanja od zahtijevanih kao i duži rok isporuke od zahtijevanog biti odbačene, a da izabrani ponuđač niti u jednom dijelu svoje ponude nije iskazao kako uslove i način plaćanja, tako ni rok isporuke robe, ovaj organ konstatuje da ugovorni organ nije mogao ponudu izabranog ponuđača ocijeniti prihvatljivom, s obzirom da izabrani ponuđač nije ispunio eliminatorne zahtjeve ugovornog organa propisane tačkama 7.2. i 7.3. TD, što nije u skladu sa članom 57. stav (1) ZJN. Stoga se navod žalitelja smatra osnovanim.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ konstatuje da su navodi žalitelja iz predmetn žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja, poništava Odluka o dodjeli ugovora broj 04-7419-1/20 od 11.12.2020. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak, u kojem će postupiti po stavovima ovog organa iznesenim u ovom rješenju i donijeti novu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabavki.

Žalitelj žalbom zahtijeva nadoknadu troškova za sastav žalbe po punomoćniku Sanelu Neziriću, advokatu iz Sarajeva u iznosu od 842,40 KM. S obzirom da ovaj organ usvaja predmetnu žalbu, u skladu sa članom 105. Zakona o upravnom postupku, usvaja se i zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe po advokatu u iznosu od 240,00 KM, PDV 17 % u iznosu od 40,80 KM, što ukupno iznosi 280,80 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan. Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući član 18. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240 KM, a što je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM izvršit će 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, te 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.



Dostavljeno:
- advokat Sanel Nezirić
-JZU Dom zdravlja Živinice
-Harfo-Graf d.o.o. Tuzla
-evidencija
-a/a