BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-109-10/21

Mostar, 28.01.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu od 25.12.2020. godine, žalitelja SANAM STYRKA d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Behiji Ljubović Aganović, advokatu iz Sarajeva, izjavljenu na Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabavke za lot 1 i 3 broj 04-04-4-18157 od 14.12.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke *„Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/47/2020-maske"*, ugovornog organa Klinički centar Univerziteta u Sarajevu, 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 III održanoj 28.01.2021. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se Odluka o rezultatima okončanog postupka javne nabavke za lot 1 i 3 broj 04-04-4-18157 od 14.12.2020. godine. Predmet se vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.
2. **USVAJA SE** zahtjev žalitelja za naknadom troškova sastava žalbe izjavljene po punomoćniku Behiji Ljubović Aganović, advokatu iz Sarajeva, u iznosu od 280,80 KM. U preostalom dijelu zahtjeva žalitelj se odbija kao neosnovan.
3. **OBAVEZUJE SE** ugovorni organ Klinički centar Univerziteta u Sarajevu, da žalitelju SANAM STYRKA d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Behiji Ljubović Aganović, 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.

Obrazloženje

Klinički centar Univerziteta u Sarajevu (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke *„Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/47/2020-maske"*, donio je Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabavke za lot 1 i 3 broj 04-04-4-18157 od 14.12.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 893-1-1-769-3-469/20 objavljeno je putem portala javnih nabavki 10.11.2020. godine.

Ponuđač SANAM STYRKA d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Behiji Ljubović Aganović, advokatu iz Sarajeva (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o rezultatima okončanog postupka javne nabavke za lot 1 i 3 broj 04-04-4-18157 od 14.12.2020. godine, izjavio je žalbu 25.12.2020. godine, na istu 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 11.01.2021. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 22.01.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo ovom žalbom pobija Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke a koji se odnosi na javnu nabavku „ Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/47/2020 - maske / broj dokumenta 01-04-4-58157 od 14.12.2020. godine koju je donio Ugovorni organ u svim stavovima odluke koji se odnose na izbor najpovoljnijeg ponuđača za LOT 1 - Maske hirurške gumcom i i LOT 3 - Maske zaštitne a gumicom. Naime, osporavanom odlukom je prihvaćena preporuka Komisije za javne nabavke Ugovornog organa da se kao najpovoljniji ponuđač za LOT 1- Maske hirurške gumcom izabere Phoenix Pharma d.o.o. a za LOT - 3 - Maske zaštitne a gumicom MGM Farma.
Ugovorni organ nije prihvatio ponudu Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo uz obrazloženje da su za LOT 1 i LOT 3 postojali zahtjevi u odnosu na dimenzije maski za lice, tačnije da dimenzija maske moraju biti najmanje 17,5 cm dužine i širine 9,5 cm a da navodno iz tehničke specifikacije proizvođača Saniteks koje nudi ponuđač Sanam Styrka d.o.o. je vidljivo da su ponuđene maske dimenzije 17 x 10 cm pa ponuđeni materijal ne odgovara traženom, zbog čega je ponuda neprihvatljiva.
Ugovorni organ se prilikom utvrđivanja neprihvatljivosti ponude Sanam Styrka d.o.o. uopšte nije pozvao na uslove za kvalifikaciju određene tenderskom dokumentacijom koje Sanam Styrka d.o.o. navodno nije ispunila . Nije se na to mogao ni pozvati jer tenderskom dokumentacijom nije označena veličina odnosno dimenzije traženih maski za lice kao karakteristika proizvoda koja bi bila eliminirajuća za ponuđača.
Član 54. Zakona o javnim nabavkama BiH propisuje da tehničke specifikacije moraju svim kandidatima / ponuđačima omogućiti jednak tretman i nediskriminirajući pristup nadmetanju. U konkretnom postupku tenderska dokumentacija za LOT 1 - Maske hirurške gumcom i i LOT 3 - Maske zaštitne a gumicom nije sadržavala zahtjev da maske moraju imati dimenziju 17,5 cm dužine i širine 9,5 cm .

Članom 53. ZJN je propisano da Ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele koji su ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće , odnosno ponuda na stvarno konkurentnoj osnovi.
Stav 3. Tačka d. Istog Zakona propisuje da tenderska dokumentacija mora sadržavati informaciju o tehničkim specifikacijama robe.
Sanam Styrka je ponudila Hirurške maske sa gumicom i zaštitne maske sa gumicom prema tehničkim specifikacijama koje je sadržavala tenderska dokumentacija. Proizvod koji je ponuđen u potpnosti je odgovarao svim uslovima za kvalifikaciju koje je tenderska dokumentacija sadržavala.
Članom 53. Stav.6. ZJN je propisano da Ugovorni organ može napraviti izmjene i dopune tenderske dokumentacije pod uslovom da se one dostave svim zainteresovanim ponuđačima istog dana a najkasnije pet dana prije isteka utvrđenog roka za prijem ponuda.
Ugovorni organ nije dostavio ponuđaču Sanam Styrka d.o.o. izmjene i dopune tenderske dokumentacije koje bi sadržavale zahtjeve o dimenziji hiriških maski sa gumicom i zaštitnih maski sa gumicom.
Iz navedenog slijedi da je Ugovorni organ povrijedom člana 53. i člana 54. Zakona o javnim nabavkama faktički potpuno onemogućio ponuđača Sanam Styrka d.o.o. da učestvuje u postupku javne nabavke i pored toga što njegova ponuda odgovara svim uslovima za kvalifikaciju koje je sadržavala tenderska dokumentacija.
Pored navedenih žalbenih razloga ističemo da je ponuda Sanam Styrka d.o.o. sadržavala Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH broj 06-07.4-2-9592-4/18 od 08.02.2019. godine iz koje jasno proizilazi da su maske za lice proizvođača Saniteks d.d. Velika Kladuša dimenzija sa svim varijacijama pa i dimenzijom 20 cm x 15 cm .Uz potvrđuje priložena i kataloška tehnička specifikacija koja u potpunosti odgovara tehničkim specifikacijama proizvoda prema tenderskoj dokumentaciji.
Tehnička specifikacija Saniteks d.d. broj TS 01725 od 05.08.2019.godine / Rev.st./datum 0.11.2020. godine je priložena kao dokaz da proizvod ispunjava sve kvalifikatome uslove opisane tenderskom dokumentacijom jer tenderska dokumentacija nije sadržavala veličinu maski za lice.
Uz ovu žalbu ponuđač dostavlja i Izjavu Saniteks d.d. Velika Kladuša broj 1-455/20 od 25.12.2020.g. kojom se dokazuje da je proizvođač Tehničku specifikaciju broj TS 01 1725 / Rev.st/datum 04.11.2020.godine u kojoj su označene dimenzije maski za lice dostavio greškom te da jednokratne troslojne maske za lice sa gumicom proizvodi u veličini kako je to dokazano Potvrdom Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH broj 06-07.4-2-9592-4/18 od 08.02.2019.godine.
Smatramo da je Ugovorni organ donošenjem pobijane Odluke povrijedio član 53. , član 54. i član 56. Zakona o javnim nabavkama te da je Odluka je donesena suprotno općim principima propisanim članom 3. Zakona jer je postupak proveden netransparentno i diskriminirajuće u odnosu na žalitelja nepravilnom analizom i ocjenom ponude ponuđača "Sanam Styrka d.o.o "Sarajevo.
Konačno predlažemo da se žalba uvaži, poništi Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke a koji se odnosi na javnu nabavku „ Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/47/2020 - maske / broj dokumenta 01-04-4-58157 od 14.12.2020. godine koju je donio Ugovorni organ u svim stavovima odluke koji se odnose na izbor najpovoljnijeg ponuđača za LOT 1 - Maske kirurške gumcom i i LOT 3 - Maske zaštitne a gumicom, te da se ponuđaču Sanam Styrka d.o.o. omogući pravedno učešće

u postupku ove javne nabavke i konačno dodijeli okvirni sporazum kao prihvatljivom i kvalificiranom ponuđaču.
Sanam Styrka potražuje da joj ugovorni organ naknadi troškove sastava ove žalbe po punomoćniku - advokatu prema Advokatskoj tarifi F BiH koji su opredijeljeni ovom žalbom kao i troškove koji budu određeni u postupku pred Uredom za žalbe .

Troškovnik: Sastav žalbe 360,00 KM + PDV 17 % 61,20 KM

Ugovorni organ je aktom broj 01-11-3-345 od 05.01.2021. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem navodi:
Predmetna žalba je blagovremena, dozvoljena i izjavljena od strane ovlaštenog lica, ali je neosnovana.
Komisija je ponovnim detaljnim uvidom u ponudu konstatovala da ponuđač Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo ne zadovoljava tražene tehničke specifikacije iz Aneksa 3 za LOT 1 i LOT 3 i odgovora na pitanje iz IZVJEŠTAJA O PITANJIMA I ODGOVORIMA U VEZI SA TENDERSKOM DOKUMENTACIJOM gdje su navedene dimenzije koje traženi materijal treba posjedovati- Dimenzije maske moraju biti najmanje dužina 17,5cm, širine 9,5 cm.
Također, uvidom u dostavljenu ponudu ponuđača Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo na str. 61 dostavljene tehničke specifikacije navedena dimenzija maske 17x10. Također, nakon izvršenog uvida u dostavljeni uzorak (uzorak ponuđač dostavio uz ponudu) ne zadovoljava tražene specifikacije i na dostavljenom uzorku je ista dimenzija kao i na dostavljenoj tehničkoj specifikaciji. Na potvrdi od Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH maske su registrovane sa drugim dimenzijama 20cmxl5cm. Nakon uvida u uzorak i utvrđivanja tačne dimenzije, Komisija nije tražila pojašnjenje obzirom na gore navedeno.
Žalitelj navodi da mu nije dostavljena nikakva obavijest o izmjenama i dopunama tenderske dokumentacije, što Ugovorni organ i ne radi nego putem sistema E-nabavke svaka promjena se evidentira u sistemu E-nabavke i sam sistem obavještava o svim promjenama (pitanjima i odgovorima na iste) sve ponuđače koji su preuzeli tendersku dokumentaciju, te tako i Izvještaj o pitanjima i odgovorima u vezi sa tenderskom dokumentacijom direktno je vidljiv ponuđačima, dalje korake provodi Agencija za javne nabavke, ne i Ugovorni organ.
Komisija ne obavještava ponuđače o izmjenama tenderske dokumentacije nego direktno sistem E-nabavke o svim promjenama u vezi tenderske dokumentacije, Komisija ne ulazi u to što žalitelj nije vidio obavijest i što nije dostavio ispravan uzorak i specifikaciju.
Komisija ne može nakandno uzeti u obzir dostavljenu Izjavu Saniteksa d.d. Velika Kladuša broj 1-455/20 od 25.12.2020. godine koja je priložena uz Žalbu, u kojoj je navedeno da su označene maske u tehničkoj specifikaciji dostavljene greškom te da je jednokratna troslojna maska za lice sa gumicom proizvodi u veličini kako je to dokazano Potvrdom Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.
Dostavljeni uzorci - maske nemaju tražene dimenzije, a što je deklarisano i navedeno u ponudi ponuđača Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo na stranici 63 dostavljene ponude o posjedovanju navedene dimenzije.
Dostavljeni uzorak i priložena Potvrda od Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o posjedovanju navedene dimenzije odstupaju, što je razlog ne prihvatanja ponude ponuđača Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo, jer ponuđeno ne odgovara traženom, a prije svega što je ponuđač već potkrijepio

dostavljanjem potvrde ali ne i dostavljenim uzorcima i tehničke specifikacije koji ne posjeduju tražene dimenzije.
Na osnovu naprijed navedenog, Ugovorni organ Žalbu smatra u potpunosti neosnovanom. Postupajući u skladu sa čl. 100 stav 5. Zakona o javnim nabavkama BIH Ugovorni organ istu upućuje Uredu za razmatranje žalbe BIH na dalje postupanje. .

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-109-4/21 od 14.01.2021. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organ od 22.01.2021. godine u kojem navodi da u cjelosti ostaje kod navoda žalbe te predlaže da se ista u potpunosti usvoji a ugovorni organ obaveže na naknadu troškova postupka uključujući sastav odgovorna na izjašnjenje u iznos od 480,00 KM + PDV 17 % 81,60 KM.

Pored toga, ovaj organ je dopisima broj JN2-03-07-1-109-5/20 i JN2-03-07-1-109-6/20 od 14.01.2021. godine, u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, dostavio izabranim ponuđačima Phonix Pharma d.o.o. Bijeljina i MGM Farm d.o.o. Kakanj 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 osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi kako Ugovorni organ nije prihvatio njegovu ponudu uz obrazloženje da su za LOT 1 i LOT 3 postojali zahtjevi u odnosu na dimenzije maski za lice, tačnije da dimenzija maske moraju biti najmanje 17,5 cm dužine i širine 9,5 cm a da navodno iz tehničke specifikacije proizvođača Saniteks koje nudi žalitelj je vidljivo da su ponuđene maske dimenzije 17 x 10 cm pa ponuđeni materijal ne odgovara traženom, zbog čega je ponuda neprihvatljiva.

Ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju ugovornog organa utvrdio da je tačkom 2.4. Tehnička specifikacija predmeta nabavke ugovorni organ propisao da je sastavni dio tenderske dokumentacije poseban prilog Aneks 3.

Uvidom u Aneks 3 za **LOT-1 Maske hirurške sa gumicom** ugovorni organ je zahtjevao slijedeću vrstu materijala *„Maske hirurške sa gumicom, flis (3 sloja), sa pocinčanim prekrivenim metalom sa nos, efik.filtriranja ≥ 98% u skladu sa standardom EN14683 klasa II ili klasa IIR".*
U napomeni Aneksa 3 za LOT-1 je navedeno da materijal mora posjedovati certifikat – normu o kvaliteti (EN14683 klasa II ili klasa IIR) a ponuđač je dužan uz Aneks 3 dostaviti dokaz o traženom (certifikat ili katalog ili dio iz kataloga sa jasno označenim traženim dokazima ili drugi jednako vrijedan dokaz-dokument ovjeren od strane proizvođača).
Pored toga, ovaj organ je uvidom u Aneks 3 za **LOT-3 Maske zaštitne sa gumicom** ugovorni organ je zahtjevao slijedeću vrstu materijala *„Maske zaštitne sa gumicom, flis (3 sloja), sa pocinčanim prekrivenim metalom sa nos, efik.filtriranja od 95 do 98% u skladu sa standardom EN14683".*
U napomeni Aneksa 3 za LOT-3 je navedeno da materijal mora posjedovati certifikat – normu o kvaliteti (EN14683) a ponuđač je dužan uz Aneks 3 dostaviti dokaz o traženom (certifikat ili katalog ili dio iz kataloga sa jasno označenim traženim dokazima ili drugi jednako vrijedan dokaz-dokument ovjeren od strane proizvođača).

Ovaj organ je uvidom u izjašnjenje ugovornog organa utvrdio kako se navodi da je komisija ponovnim detaljnim uvidom u ponudu žalitelja konstatovala da ponuđač Sanam Styrka d.o.o. Sarajevo ne zadovoljava tražene tehničke specifikacije iz Aneksa 3 za LOT 1 i LOT 3 i odgovora na pitanje iz IZVJEŠTAJA O PITANJIMA I ODGOVORIMA U VEZI SA TENDERSKOM DOKUMENTACIJOM gdje su navedene dimenzije koje traženi materijal treba posjedovati- Dimenzije maske moraju biti najmanje dužina 17,5cm, širine 9,5 cm.

Ovaj organ utvrđuje kako Ugovorni organ u Aneksu 3 za LOT-1 i LOT-3 **nije propisao dimenzije maski**, te u pitanjima i odgovorima na Portalu javnih nabavki vezano za pojašnjenje tenderske dokumentacije, ugovorni organ **nije mogao naknadno da zahtjeva dimenzije maski budući da to predstavlja bitnu izmjenu Tehničke specifikacije za LOT-1 i LOT-3** navodeći kako zahtjevane maske trebaju biti u **dužini 17,5cm i širine 9,5 cm.**

Prema shvatanju ovog organa, ugovorni organ nije mogao odbaciti ponudu žalitelja samo iz razloga što je žalitelj ponudio maske dimenzija 17x10 cm budući da dimenzije maski nisu zahtjevane u Tehničkoj specifikaciji za LOT-1 i LOT-3 a niti je ugovorni organ izvršio izmenu Tehničke specifikacije za LOT-1 i LOT-3 kojim bi obavezo ponuđače da dostave maske u dimenziji dužine 17,5cm i širine 9,5 cm, pa s tim u vezi utvrđuje **osnovanim** žalbeni navod žalitelja.

U ponovnom postupku ugovorni organ će pozvati kvalifikovane ponuđače na e-aukciju i okončati postupak javne nabavke poštujući stavove ovog organa iznesenog u ovom rješenju.

Žalitelj je postavio zahtjev za nadoknadom troškova za sastav žalbe u iznosu od 421,20 KM kao i zahtjev za nadoknadom troškova za sastav odgovora na izjašnjenje ugovornog organa u iznosu od 561,60 KM

Imajući u vidu da je žalitelj uspio sa žalbom, usvaja se i zahtjev da mu se dodijele troškovi sastava žalbe po po punomoćniku Behiji Ljubović Aganović, advokatu iz Sarajeva, u iznosu od 240,00 KM + 17% PDV = 280,80 KM, a sve u skladu sa članom 18. stav (2) i člana 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima za sastav žalbe u upravnom postupku, (nagrada iznosi 80 bodova X 3,00 KM). Ovaj organ je odlučio o troškovima za sastav žalbe u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, dok se u ostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija se kao neosnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 3.500,00 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA

Alma Salkić-Mrić

Dostaviti:

- SANAM STYRKA d.o.o. Sarajevo
  putem advokata Behije Ljubović Aganović iz Sarajeva
- Klinički centar Univerziteta u Sarajevu
- Phonix Pharma d.o.o. Bijeljina
- MGM Farm d.o.o. Kakanj
- evidencija
- a/a