BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1456-9/21
Mostar: 24.06.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica, protiv Rješenja o djelimičnom usvajanju ugovornog organa Ministarstvo trgovine turizma i saobraćaja Direkcija robnih rezervi TK Broj: 05-1/1-25-4463-12/21 od 07.05.2021. godine u postupku javne nabavke i isporuke mesnih konzervi, na osnovu člana 93. stav (7), 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 „Ad hoc Vijeća IV a" održanoj dana 24.06.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica, protiv Rješenja o djelimičnom usvajanju ugovornog organa Ministarstvo trgovine turizma i Saobraćaja Direkcija robnih rezervi TK broj: 05-1/1-25-4463-12/21 od 07.05.2021. godine u postupku javne nabavke i isporuke mesnih konzervi, po obavještenju broj: 5387-1-1-1-3-1/21 od 10.03.2021. godine, ***i poništava se.***
   - ***Rješenje broj: 05-1/1-25-4463-12/21 od 07.05.2021. godine, te predmet vraća na ponovni postupak u fazu postupanja po žalbi.***

2. Povrat 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 Ministarstvo trgovine turizma i saobraćaja Direkcija robnih rezervi TK (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) Rješenjem broj: 05-1/1-25-4463-12/21 od 07.05.2021. godine djelimično je usvojio žalbu ponuđača Menprom d.o.o. Tuzla. Na navedeno Rješenje, žalbu je izjavio ponuđač „ BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 28.05.2021 godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 11.06.2021 godine.

Žalitelj navodi da je dana 07.05.2021 godine žalitelj „BOSNA-KOM" doo. Gračanica, zaprimio je putem maila Riješenje o djelimičnom usvajanju žabe ponuđača-žalitelja Menprom doo Tuzla, u postupku nabavke broj: 2 - iz plana nabake za 2021 godinu. Nabavka i isporuka Mesnih konzervi (goveđi narezak 100 grama). Žalitelj ulaže žalbu na navedeno Rješenje koje pobija u cijelosti iz sledećih razloga:

Navedenim Rješenjem Ugovorni organ usvaja djelimično žalbu ponuđača Menprom doo. Tuzla, te usvajanjem iste ponudu izabranog ponuđača Bosna-kom doo Gračanica, odbacuje kao neprihvatljiva navodeći sljedeće, navod:

Uvidom u ponudu ponuđača „Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica, a na osnovu navoda žalitelja, zaista je utvrđeno da isti nije dostavio dokaz o izvršenim mikrobiološkim analizama niti rezultate analize (mikrobiološko ispitivanje i analiza/zdravstvena ispravnost proizvoda), te nije utvrđeno koji su to proizvodi analizirani te time utvrđeno da nije dokazana ispravnost proizvoda. U predmetnom Uvjerenju o laboratorijskim analizama koje je dostavio ..Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica akreditovana nadležna institucija se poziva na smjernice/vodič iz 2013. godine, a ne iz 2011. godine kako je propisano u predmetnoj TD, te je u uvjerenju navedeno da rezultat po kriteriju 1.3.1 TD iznosi <10 cfu/g, a ne <lcfu/g kako je navedeno u Smjernicama o mikrobiološkim kriterijima za hranu iz 2011. godine kako je traženo u tenderskoj dokumentaciji.U Uvjerenju se samo neodređeno navodi da je u toku 2021. godine izvršeno mikrobiološka, hemijska i analiza na prisustvo kontaminata u proizvodu Goveđi narezak 100 g bez navođenja bilo kojih drugih podataka koji bi pobliže odredili tačan uzorak proizvoda te ne postoji informacija kada je izvršeno uzorkovanje i ispitivanje istog. Iz svega navedenog je vidljivo da ponuđač „Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica nije dostavio validan dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti u skladu sa kriterijumom 1.3.1 TD, te se žalba usvaja u dijelu koji se odnosi na ponudu ponuđača ..Bosna-Kom' d.o.o. Gračanica.Ugovorni organ je u skladu sa članom 99 Zakona stav (2) bio dužan jedan primjerak žalbe ponuđača Menprom doo. dostaviti izabranom ponuđaču Bosna-kom. doo. Gračanica, zajedno sa ožalbenim Riješenjem ili ranije, međutim Ugovorni organ je to propustio, čineći povredu navedenog člana a time je uskratio izabranom ponuđaču- u ovom slučaju žalitelju, kompletan uvid u žalbu ponuđača Menprom dooTuzla.Iz gore navedenog navoda iz Riješenja Ugovornog organa, može se zaključiti da Ugovorni organ nije niti sagledao i ocijenio priložene Akte-Izvještaje u sastavu ponude izabranog ponuđača -žalitelja Bosna-kom doo. Gračanica, te dostavljene dokaze nije usporedio sa zahtjevom Tenderske dokumentacije tačka 13.1 c). Tehnička i profesionalna sposobnost.

Navedenom tačkom TD. traži se navod prva alineja:

-„Ponuđač je dužan u ponudi dostaviti uzorak jednog pakovanja proizvoda koji planira isporučiti nakon potpisivanja ugovora"

Shodno navedenom zahtjevu žalitelj je uredno markirao i dostavio traženi uzorak koji će biti predmet isporuke nakon potpisivanja ugovora.

Druga alineja, navod:

„Certifikat ili uvjerenje izdato od akreditovane nadležne institucije, a kojim se potvrđuje da predmetna roba odgovara normama kvaliteta propisanim sljedećim zakonskim regulativama"

1. Pravilnik o usitnjenom mesu poluproizvodima i proizvodima od mesa (Služ, glasnik BiH br. 82/13 i 84/17).

2. Mikrobiološke analize /zdravstvena ispravnost namirnica; Smijernice/Vodič o mikrobiološkim kriterijima za hranu, ASH, 2011: kriterij 1.3.1

3. Pravilnik o maksimalno dozvoljenim količinama za određene kontaminate u hrani (Službeni glasnik BiH br. 68/14, 79/16, i 9/17)

Vezano za dokaze tražene po drugoj alineji, žalitelj je dostavio:

-HACCP Certifikat, dostavljen proizvođača Ml- Trivas, čiji proizvod je ponuđen.

-Uvjerenje o Laboratorijskim analizama za proizvod „Goveđi narezak 100 g." broj: 21/363-22 od 09.04.2021 god. izdato od strane Certificirane institucije: JU. Veterinarski institut Republike Srpske „Dr Vaso Butozan". Iz dostavljenog uvjerenja koje svojim sadržajem upućuje da uzorkovani proizvod Goveđi narezak 100 grama, koji je predmet nabavke, u cijelosti zadovoljava zahtjeve postavljene drugom alinejom tačke 13.1 Tenderske dokumentacije, i potvrđuje da uzorkovani proizvod zadovoljava sve norme postavljene Tenderskom dokumentacijom.

*Tačkom 13.1 nema navoda da su ponuđači dužni u sastavu ponude dostaviti Mikrobiološku analizu predmetnog proizvoda.Time žalitelj ukazuje da su navodi Ugovornog organa neosnovani kad je u pitanju da ponuda ne sadrži Mikrobiološku analizu, što ukazuje da se Ugovorni organ samo očitovao u skladu sa zahtjevom žalitelja-ponuđača Menprom doo. Komisija nije ponudu žalitelja Bosna-kom doo. Gračanica, cijenila u skladu sa zahtjevom Tenderske dokumentacije, a što je obavezuje član 65 Zakona stav (1)

•Ugovorni organ dalje navodi u Riješenju, da nije poznato koji su to proizvodi analizirani, te da nije dokazana ispravnost proizvoda.Ovakav stav Ugovornog organa je potpuno netačan jer u samom naslovu dostavljenog uvjerenja stoji navod „Goveđi narezak 100 grama".Navedena činjenica takođe ukazuje da se Ugovorni organ vodio navodima u žalbi žalitelja Menprom i prihvatajući žalbene navode, neutvrđeno se izjašnjava da nije poznato koji su proizvodi analizirani.

•Ugovorni organ postavlja pitanje kad je vršena analiza da nema navoda u Uvjerenju što je potpuno nebitno jer se takav zahtjev nije niti tražio TD. a da bi Institut izdao Uvjerenje koje je u sastavu ponude morao je a što i jest izvršiti kompletnu Mikrobiološku analizu da bi izdao predmetno Uvjerenje, takođe kada se radi o zadovoljavanju samoga uzorka postavljenim kriterijima Institut ne bi mogao izdati Uvjerenje ukoliko uzorkovani proizvod ne odgovara postavljenim zahtjevima. Vezano za tačku 2.1 3. Alineje dva tačke 13.1 TD. u sadržaju predmetnog Uvjerenja decidno se Institut izjasnio i iznio svoje stavove, pojašnjavajući detaljno zahtjev tačke 2 i 3 alineje dva.

Žalitelj takođe navodi da je JU VIRS „Dr. Vaso Butazen" je na zahtjev proizvođača Ml-Trivas, broj: IP 196/21 od 29.03.2021 godine, izdao Uvjerenje o laboratorijskim analizama broj: 21/363-22 dana 09.04.2021 godine, a Institut je analize izvršio takođe u skladu sa zahtjevom br: 75/21 proizvođača, Ml Trivas doo. u periodu od 26.03.2021 do 01.04.2021 godine, zaprimljeni uzorak pod brojem 20-3655/2021, te izdao izvještaj o rezultatima na osnovu koji je i izdao Uvjerenje 09.04.2021 godine.

Međutim TD. Ugovorni organ nije zahtjevao da se u sastavu ponude dostave Mikrobiološke analize, te stoga nisu niti dostavljene u sastavu ponude.Dokazi navedenom u

prilogu žalbe. Dokaz: 3,3/1,3/2,3/3,3/4 u prilogu žalbe o izvršenim analizama. Žalitelj u prilogu žalbe dostavlja kao dokaze: Dokaz: 1. Uvjerenje koje je u sastavu ponude dostavljeno i Dokaz: 2, 2/1 Stav Instituta „Dr Vaso Butozan", vezano za navode u Rješenju Ugovornog organa, u prilogu: Izjašnjenje Instituta broj: 21/481-22 od 10.05.2021 god. kojim potvrđuje prethodno izdatog Uvjerenja koje UO. osporava, a koje je u sastavu ponude žalitelja.

Obzirom da dostavljeno Uvjerenje u ponudi žalitelja u cijelosti zadovoljava postavljene uslove tačkom 13.1 Tenderske dokumentacije, alineja dva, žalitelj predlaže Ugovornom organu da Rješenje o djelimičnom usvajanju žalbe broj: 05-1/1-25-4463-12/21 od 07.05.2021 godine ukine, stavi van snage, a ponudu žalitelja ocijeni i prihvati što je u skladu sa zahtjevima TD. na što ga obavezuje član 65 stav (l) ZJN a postupak okonča u skladu sa Zakonom, podzakonskim aktima i zahtjevima tenderske dokumentacije i donese zakonitu odluku.

U suprotnom žaltelj traži da Ugovorni organ žalbu sa cijelim spisom dostavi Uredu za razmatranje žalbi u ispostavu Mostar, na odlučivanje. Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi nakon zaprimanja žalbe, žalbu usvoji i poništi Rješenje broj: 05-1/1-25-4463-12/21 od 07.05.2021 godine o djelimičnom usvajanju žalbe, a predmet vrati Ugovornom organu da postupak nastavi i okonča u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, pod zakonskim aktima i tenderskom dokumentacijom i donese zakonitu odluku. Žalitelj traži da Ured za razmatranje žalbe nakon usvajanja žalbe, naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH, da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i sve to uplatom na žiro račun koji se vodi kod UniCredit banke broj: 3389002202944021

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, 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 navode žalitelja usvojiti.

Žalba je osnovana.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je Odlukom broj: 05-1/1-25-4463-8/21 od 20.04.2021. godine, koa najpovoljiji ponuđač odabran „Bosna kom" d.o.o. Gračanica. Na navedenu odluku ponuđač Menprom d.o.o. Tuzla izjavio je žalbu koju je ugovorni organ pobijanim rješenjem djelimično usvojio.

U obrazloženju pobijanog Rješenja se navodi sljedeće:

..."Uvidom u ponudu ponuđača „Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica, a na osnovu navoda žalitelja, zaista je utvrđeno da isti nije dostavio dokaz o izvršenim mikrobiološkim analizama niti

rezultate analize (mikrobiološko ispitivanje i analiza/zdravstvena ispravnost proizvoda), te nije utvrđeno koji su to proizvodi analizirani te time utvrđeno da nije dokazana ispravnost proizvoda. U predmetnom Uvjerenju o laboratorijskim analizama koje je dostavio „Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica akreditovana nadležna institucija se poziva na smjemice/vodič iz 2013. godine, a ne iz 2011. godine kako je propisano u predmetnoj TD, te je u uvjerenju navedeno da rezultat po kriteriju 1.3.1 TD iznosi <10 cfu/g, a ne <1cfu/g, kako je navedeno u Smjernicama o mikrobiološkim kriterijima za hranu iz 2011. godine kako je traženo u tenderskoj dokumentaciji.

U Uvjerenju se samo neodređeno navodi da je u toku 2021. godine izvršeno mikrobiološka, hemijska i analiza na prisustvo kontaminata u proizvodu Goveđi narezak 100 g bez navođenja bilo kojih drugih podataka koji bi pobliže odredili tačan uzorak proizvoda te ne postoji informacija kada je izvršeno uzorkovanje i ispitivanje istog. Iz svega navedenog je vidljivo da ponuđač „Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica nije dostavio validan dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti u skladu sa kriterijumom 1.3.1 TD, te se žalba usvaja u dijelu koji se odnosi na ponudu ponuđača „Bosna-Kom" d.o.o. Gračanica....."

Uvidom u tendersku dokuemntaciju ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ zahtijevao da :„Ponuđač je dužan u ponudi dostaviti uzorak jednog pakovanja proizvoda koji planira isporučiti nakon potpisivanja ugovora"

Uvidom u ponudu žalitelja ovaj organ je utvrdio da je isti shodno navedenom zahtjevu žalitelj uredno markirao i dostavio traženi uzorak koji će biti predmet isporuke nakon potpisivanja ugovora.

Dalje tenderskom dokuemntacijom je zahtijevano:

„Certifikat ili uvjerenje izdato od akreditovane nadležne institucije, a kojim se potvrđuje da predmetna roba odgovara normama kvaliteta propisanim sljedećim zakonskim regulativama"

1. Pravilnik o usitnjenom mesu poluproizvodima i proizvodima od mesa (Služ, glasnik BiH br. 82/13 i 84/17).
2. Mikrobiološke analize /zdravstvena ispravnost namirnica; Smijernice/Vodič o mikrobiološkim kriterijima za hranu, ASH, 2011: kriterij 1.3.1
3. Pravilnik o maksimalno dozvoljenim količinama za određene kontaminate u hrani (Službeni glasnik BiH br. 68/14, 79/16, i 9/17)

Uvidom u ponudu ovaj organ je utvrdio da je žalitelj je dostavio:

-HACCP Certifikat, dostavljen proizvođača Ml- Trivas, čiji proizvod je ponuđen.

-Uvjerenje o Laboratorijskim analizama za proizvod „Goveđi narezak 100 g." broj: 21/363-22 od 09.04.2021 godine izdato od strane Certificirane institucije JU Veterinarski institut Republike Srpske „Dr Vaso Butozan".

Iz dostavljenog uvjerenja koje svojim sadržajem upućuje da uzorkovani proizvod Goveđi narezak 100 grama, koji je predmet nabavke, utvrđeno je da u cijelosti zadovoljava zahtjeve postavljene drugom alinejom tačke 13.1 Tenderske dokumentacije, i potvrđuje da uzorkovani proizvod zadovoljava sve norme postavljene Tenderskom dokumentacijom, ***pa je nejasno ovom organu na osnovu čaga zaključuje da navedeno uvjerenje nije u skladu sa uslovima iz***

tenderske dokeumntacije. Takođe napominjemo da ugovorni organ ukoliko je imao bilo kakvih nejasnoća u vezi sa dostavljenim uvjerenjem mogao je tražiti pojašnjenje istog u cilju pravilnog utvrđivanja činjeničnog stanja.

Imajući u vidu navedeno oavj organ ističe da je potrebno žalbu usvojiti i predmet vratiti i fazu odlučivanja po žalbi ponuđača „Menprom" d.o.o Tuzla.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 3.500,00 KM izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108.stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, u skladu s članom 93. Stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavama, te članom 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Samir Šehović, dipl.ing.arh.

Dostaviti:
- „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica,
- Ministarstvo trgovine turizma i saobraćaja Direkcija robnih rezervi TK
- „Menprom" d.o.o Tuzla.
- evidencija
- a/a