Broj: JN2-03-07-1-1158-7/21
Mostar, 29.07.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 16.04.2021. godine potencijalnog ponuđača Gradprom d.o.o. Srbac, zastupanog po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke izjavljenu na Tendersku dokumentaciju, u postupku javne nabavke – Nabavka sigurnosnog ormara za čuvanje i skladištenje hemikalija, ugovornog organa Univerzitet u Sarajevu, Farmaceutski fakultet, 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), na sjednici Vijeća II održanoj 29.07.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Usvaja se žalba i poništava se Tenderska dokumentacija zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 5618-7-1-10-3-2/21 od 14.04.2021. godine.

2. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe izjavljene po punomoćniku/advokatu Mili Antoniću iz Banja Luke u iznosu od 658,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan.
3. Obavezuje se ugovorni organ Univerzitet u Sarajevu, Farmaceutski fakultet da žalitelju Gradprom d.o.o. Srbac zastupanom po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke, isplati troškove postupka u iznosu od 658,12 KM, koji se sastoje od troškova za sastav žalbe, u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
4. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ Univerzitet u Sarajevu, Farmaceutski fakultet (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo postupak javne nabavke Konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda - Nabavka sigurnosnog ormara za čuvanje i skladištenje hemikalija, za koji je Obavještenje o nabavci broj 5618-7-1-10-3-2/21 objavljeno je na Portalu javnih nabavki dana 14.04.2021.

godine. Nakon objave tenderske dokumentacije potencijalni ponuđač Gradprom d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 28.04.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Žalitelj je sa Portala javnih nabavki preuzeo predmetno obavještenje o nabavci i tendersku dokumentaciju.

Tenderskom dokumentacijom propisano je:

„2.4. Tehničke specifikacije

Opis Količina

Ormar klasa/tip 90, u skladu sa zahtjevima standarda EN 14470-1 i EN 14727; Spoljne dimenzije ormara 1196x616x1968 mm (+/- 50 mm); 2x krilna vrata sa zasebnim zaključavanjem i 5 ladica na izvlačenje; Vrata i trup dvoslojni i toplinski izolirani. Vanjske ploče od čeličnog lima s poliuretanskim premazom; Otvor za ventilaciju 075 sa „leptir" klapnom koju kontroliše topljivi osigurač, priključak za uzemljenje i otvor za ulaz svježeg vazduha na plafonu ormara; Sistem poluga i opruga za zatvaranje vrata izvan prostora za skladištenje; U slučaju požara- automatsko zatvaranje vrata i zaptivanje svih otvora ekspandirajućom trakom; Sigurnosna brava s vizualnom naznakom stanja brave 1

Ventilator standardni za punu funkcionalnost sigurnosnog ormara Kiselootpomi radijalni ventilator; Kapacitet 60-250m3/h; Priključak za ventilaciju 075; Snaga min 0,09kW; Napajanje 230V/50 Hz; pti pritisku min 40 Pa, PP izvedba i odgovarajuće cijevi; Zaštitni poklopac za motor (075); materijal PPs 1

Zaštitna jedinica za motor sa prekidačem-PP izvedba 1

Razvod odsisa i elektro montaža ventilatora 1

Kako bi se ponuda smatrala prihvatljivom, ponuđena roba mora zadovoljiti sve tražene tehničke specifikacije.

Ponuđač može ponuditi samo jednu cijenu po stavci.

Ponuđač je dužan ponuditi i isporučiti predmetnu robu na način da ista odgovara svim tehničkim uslovima i karakteristikama koji su navedeni u tenderskoj dokumentaciji.

Uz ponudu obavezno dostaviti u fotokopiji (može se dostaviti na BHS ili engleskom jeziku): Certifikat za ponuđača : ISO 9001:2015

"Trgovina i servis laboratorijskom, farmaceutskom i industrijskom opremom, te potrošnim materijalima.

Konsalting i edukacija u kreiranju i korištenju aplikacija u svrhu korištenja laboratorijske i procesne farmaceutske i industrijske opreme."

Certifikati za proizvođača: ISO - 9001,14001, 45001, 50001

I

Tenderskom dokumentacijom zahtijeva se da ponuđač dostavi dokaz - važeći sertifikat ISO 9001 2015 za ponuđača i proizvođača.

Što se tiče zahtjeva ISO standarda, članom 44. stav (2) ZJN propisano je da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definiše uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i fmansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti. Stavom (3) člana 44. ZJN propisano je 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 sa njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

Kada je upitanju standard ISO 9001, to je međunarodni standard upravljanja kvalitetom, koji potvrđuje da je subjekt uspostavio sistematski pristup upravljanja kvalitetom u poslovnoj organizaciji, kojim se stavlja fokus na kupce i prati njihovo zadovoljstvo, poboljšava način komunikacije između različitih nivoa upravljanja i različitih odjeljenja unutar subjekta, definiše kako se odnositi prema kupcima, uspostavlja sistem rješavanja žalbi i pritužbi kupaca, uvodi kontinuiran proces prilagođavanja proizvoda potrebama kupca, itd. Ovaj standard je ustvari sistem upravljanja poslovanjem (kakav pristup organizacija i zaposleni uspostavljaju prema kupcima i unutar sebe, kako mjere nivo zadovoljstva kupaca), i to nije pokazatelj kvaliteta proizvoda. Standard ISO 9001 mogu imati i mala i srednja i velika preduzeća, i bez obzira kojom djelatnošću se bave (proizvodnja hrane, prodaja računara, hoteli, opštine kao administrativne uprave, proizvodnja automobila, zdravstvene ustanove, građevinske firme, prevoznici...), i u svakom od tih pojedinačnih slučajeva radi se o istom standardu, i to nije zamjena za deklaraciju ili izjavu o usklađenosti samog proizvoda sa nekim traženim nivoom kvaliteta. S tim u vezi, i imajući u vidu da ISO 9001 ne potvrđuje kvalitet proizvoda/usluge/rada, mišljenja je da navedeni standard nije u vezi sa predmetom nabavke, te da nije opravdano traženje istog.

Stavovi Ureda / Kancelarije za razmatranje žalbi povodom traženja certifikata ISO 9001 i ISO 14001 dati su u rješenjima pod brojem i datumom:

- JN2-03-07-1-454-6/16 od 25. 5. 2016. godine
- JN2-03-07-1-1218-5/16 od 23. 12. 2016. godine

- JN2-01-07-1-450-7/17 od 7. 9. 2017. godine.

Navedena rješenja URZ-a / KRZ-a dostupna su na web stranici https://www.ejn.gov.ba.

II

Tenderskom dokumentacijom zahtijeva se da ponuđač dostavi dokaz - važeće sertifikate 14001, 45001,50001 za proizvođača.

Kada su u pitanju gore navedenim standardima, opet se radi o standardu upravljanjem poslovanjem koji mogu imati i mala i srednja i velika preduzeća, i bez obzira kojom djelatnošću se bave (proizvodnja hrane, prodaja računara, hoteli, opštine kao administrativne uprave, proizvodnja automobila, zdravstvene ustanove, građevinske firme, prevoznici...), i u svakom od tih pojedinačnih slučajeva radi se o istom standardu, i to nije zamjena za deklaraciju ili izjavu o usklađenosti samog proizvoda sa nekim traženim nivoom kvaliteta. S tim u vezi, i imajući u vidu gore navedeni standardi ne potvrđuje kvalitet proizvoda/usluge/rada, mišljenja smo da navedeni standard nije u vezi sa predmetom nabavke, te da nije opravdano traženje istog.

Da pojednostavi, Ugovorni organ sačinio je tehničku specifikaciju radova, u okviru koje je propisao specifikaciju sa bitnim karatkeristrikama. Dakle, izabrani izvođač po zaključenju ugovora dužan je dostaviti proizvod koja ispunjava zahtijevane specifikacije. Činjenica da li ponuđač ima ili nema traženi sertifikat ne utiče, niti može uticati na sam kvalitet robe koju dostavlja. U navedenom slučaju radi se o uslovu koji nije u vezi sa predmetom nabavke i kojim uslovima se ograničava konkurencija.

Iz navedenih razloga žalitelj ulaže žalbu na tendersku dokumentaciju, od ugovornog organa traži da se, u skladu sa članom 110. ZJN, postupak javne nabavke obustavi, žalba usvoji, odluči o naknadi troškova sastava predmetne žalbe, usvoji zahtjev žalitelja za nadoknadu troškova sastava žalbe u iznosu od 1.053,20 KM, tenderska dokumentacija uredi u skladu sa zakonskim propisima, te da iznos od 1.053,20 KM u roku od 15 dana od dana donošenja odluke po žalbi uplati na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka“ a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, predlaže da istu, u zakonom propisanom roku, dostavi na razmatranje Kancelariji za razmatranje žalbi BiH, te predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi, nakon zaprimanja i razmatranja ove žalbe istu usvoji, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi trokoškove sa sastav žalbe, naloži povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i donese:

Rješenje

1) Žalba se usvaja.

2) Poništava se Tenderska dokumentacija broj 0101-1456/21, zajedno sa obavještenjem o nabavci broj: 5618-7-1-10-3-2/21 objavljeni na Portalu javnih nabavki dana 14.04.2021. godine,

3) Usvaja se zahtjev Žalitelja za naknadu troškova sastava predmente žalbe u iznosu od 720,00 KM, paušal 25% u iznosu od 180,00 KM, PDV 17% u iznosu od 153,00 KM, ukupno 1.053,20 KM.

4) Obavezuje se Ugovorni organ Farmaceutski fakultet Univerziteta u Sarajevu da žalitelju „Gradprom" d.o.o. Srbac , zastupanom po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, isplati iznos od 1.053,20 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja uplatom na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka" a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831- 46.

5) Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM i nalaže Ministarstvu finansija i trezora Bosne i Hercegovine da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka uplatom na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka" a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ugovorni organ smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Obzirom da se proces obrazovanja na Farmaceutskom fakultetu Univerziteta u Sarajevu, kao i istraživačko-naučni radovi vežu i rade u skladu sa standardima dobre farmaceutske laboratorijske i proizvodne prakse, svjetskih farmakopeja, te internih regulativa za farmaceutske proizvode, dužni smo ih u cijelosti pratiti.

Oprema i dobavljači koji se koriste u ovim procesima moraju biti osposobljeni sa kadrom i opremom za izvršenje i dokaz operativne kvalifikacije.

Obzirom da se radi o specifičnoj opremi koja osim očuvanja kvaliteta sirovina koje se koriste u procesu tehnologije i analiza, je također i sigurnosni uređaj, dužan je obezbjediti kvalitet robe, instalacije i korištenja iste u gore navedenim procesima.

Certifikat ISO 9001 naveden u dokumentaciji za dobavljača je u skladu sa procesima dokumentovanjem naučno-istaživačkih procesa, a certifikati proizvođača su potvrda kvaliteta i oblik obilaska proizvođača kako bi potvrdili kvalitet proizvodnje i poštivanja EU i lokalnih regulativa po pitanju zaštite.

Također ISO 9001 certifikacija nije samo potvrda praćenja kvalitete, nego dokaz izvođenja procesa i procjene rizika za što se je certifikat i izdao. U ovom slučaju ISO certifikacija ponuđača potvrđuje da je isti osposobljen u svim procesima za predmet nabavke u odnosu na nosioce ISO 9001 certifikata koji su svoje procese certificirali za drugu svrhu.

Ovdje se ne radi samo o proizvodu nego i o njegovim pravilima instaliranja, kvalifikaciji, obuci i održavanju istog u narednom periodu, dakle procesima.

Član 48. Zakona o javnim nabavkama BiH propisuj Opće uslove za tehničku i profesionalnu sposobnost:

(l)Ugovorni organ može, zavisno od vrste, količine ili obima, ili namjene predmeta nabavke, zahtijevati dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost.

(6) Ako se u tenderskoj dokumentaciji zahtijeva osiguranje certifikata koje izdaju nezavisna tijela, a kojima se potvrđuje da kandidat/ponuđač zadovoljava određene standarde osiguranja kvaliteta, ugovorni organ dužan je pozvati se na sisteme osiguranja kvaliteta koji se zasnivaju na odgovarajućim evropskim serijama standarda koje su potvrdila tijela koja su u skladu s evropskim serijama standarda koje se tiču izdavanja certifikata. Ugovorni organ dužan je prihvatiti i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama osiguranja kvaliteta od kandidata/ponuđača koji nemaju pristupa takvim certifikatima.

U konkretnom slučaju Ugovorni organ je zahtijevao certifikate kojima se potvrđuje da kandidat/ponuđač zadovoljava određene standarde osiguranja kvaliteta. Naravno, prilikom ocjene ponuda, u skladu sa stavom 6. člana 48. ZJN, Ugovorni organ bi prihvatio i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama osiguranja kvaliteta od kandidata/ponuđača koji nemaju pristup takvim certifikatima.

Obzirom da se Žalitelj žalio na TD, to nije bio slučaj, te nije tražio prihvatanje i drugih dokaza, u skladu sa navedenim članom.

Farmaceutski fakultet je mišljenja da se traženjem navedenih certifikata ne ograničava konkurencija, jer je ugovorni organ koristio svoje pravo iz člana 48. stav 1. i 6. Zakona o javnim nabavkama, zahtijevajući određene standarde osiguranja kvaliteta za novac koji je obezbjeđen za predmetnu nabavku.

U suprotnom, ukoliko bi Ugovorni organ izostavio zahtijevanje određenih standarda osiguranja kvaliteta, mogli bi doći do povrede općih principa javnih nabavki iz člana 3. ZJN, odnosno do povrede principa najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Također, Žalitelj ističe da posjedovanje ISO certifikata nije pokazatalj kvaliteta proizvoda i nije zamjena za deklaraciju ili izjavu o usklađenosti samog proizvoda sa nekim traženim nivoom kvaliteta.

Međutim, postavlja se pitanje zašto bi ZJN omogućio zahtijevanje osiguranje certifikata koje izdaju nezavisna tijela, a kojima se potvrđuje da kandidat/ponuđač zadovoljava određene standarde osiguranja, ukoliko je, kako Žalitelj navodi, isključivo relevantna usklađenost proizvoda sa nekim nivoom kvaliteta.

Član 49. Zakona o javnim nabavkama BiH normiraju Tehničku i profesionalnu sposobnost u postupku nabavke robe.

U postupku javne nabavke robe ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, između ostalog:

b) opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti kandidata/ponuđača, mjere za osiguranje kvaliteta i njegovu opremljenost i osposobljenost za ispitivanja i istraživanja;

e) uvjerenje koje izdaje nadležna institucija ili agencija za kontrolu kvaliteta, a kojim se potvrđuje da na odgovarajući način tačno označena roba odgovara određenim specifikacijama ili normama;

f) potvrdu kandidata/ponuđača o prihvatanju postupka kontrole robe složenije vrste ili robe koja izuzetno treba služiti nekoj posebnoj svrsi, koju provodi ugovorni organ ili u njegovo ime nadležni organ zemlje sjedišta privrednog subjekta (u ovom slučaju certifikacija kao potvrda postupka kontrole proizvodnje proizvoda, na što kao ugovorni organ imate pravo), a koja se odnosi na proizvodne kapacitete privrednog subjekta (proizvođača) i, ako je potrebno, na način izrade studija i istraživanja, te mjere za kontrolu kvaliteta koje koristi privredni subjekat. (potvrda/certifikati proizvođača)

Član 50. normira Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabavke usluga.

U postupku javne nabavke usluga ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, između ostalog i:

b) obrazovne i profesionalne kvalifikacije pružaoca usluga i/ili kvalifikacije njegovog rukovodećeg osoblja, i naročito kvalifikacije lica koja su odgovorna za pružanje konkretnih usluga; (zaokruženo ISO certifikacij om)

c) izjavu o angažiranom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača; (zaokruženo ISO certifikacijom)

e) izjavu o tehničkoj opremljenosti i osposobljenosti i mjerama kojima raspolaže pružalac usluga za izvršenje konkretnih usluga i osiguranje kvaliteta; (zaokruženo ISO certifikacijom)

f) potvrdu kandidata/ponuđača o prihvatanju postupka kontrole usluga složenije vrste ili usluge koja izuzetno treba služiti nekoj posebnoj svrsi, koju provodi ugovorni organ ili u njegovo ime nadležni organ zemlje sjedišta privrednog subjekta, a koja se odnosi na proizvodne kapacitete privrednog subjekta i, ako je potrebno, na način izrade studija i istraživanja, te mjere za kontrolu kvaliteta koje koristi privredni subjekat;

g) izjavu kandidata/ponuđača da prihvata preduzimanje mjera za upravljanje zaštitom okoline i mjera energetske efikasnosti koje će privredni subjekat primjenjivati prilikom pružanja usluga (certifikati proizvođača)

Obzirom da se javnom nabavkom roba - sigurnosnog ormara za čuvanje i skladištenje hemikalija podrazumijeva i instalacija, to je Ugovorni organ zahtijevao i prethodno iznesene dokaze .

Nadalje, Zakon o javnim nabavkama BiH u članu 119. (Pravo na naknadu troškova u postupku javne nabavke) propisuje:

(1) Ako ugovorni organ povrijedi odredbe ovog zakona ili podzakonskih akata, privredni subjekat ima pravo od ugovornog organa zahtijevati naknadu troškova za pripremu ponude i troškova učešća u postupku javne nabavke.

(2)Pravo iz odredbe stava (1) ovog člana ne postoji ako je, nakon donošenja odluke o izboru ili nakon odluke o poništenju postupka javne nabavke, URŽ utvrdio da kandidat/ponuđač čija ponuda nije razmatrana ni uz poštivanje odredbi ovog zakona i podzakonskih akata ne bi imao realne šanse za izbor njegove ponude, ili čija je žalba odbijena.

U skladu sa članom 2. stav 1. tačka c) Zakona,„privredni subjekat je pravno ili fizičko lice, ili grupa takvih lica, koji na tržištu nude robe, usluge i/ili radove, a registrirani su za obavljanje predmetne djelatnosti, te mogu učestvovati u postupku javne nabavke, kao: 1) ponuđač koji je dostavio ponudu; 2) kandidat koji je dostavio zahtjev za učešće u ograničenom, pregovaračkom postupku ili takmičarskom dijalogu; 3) grupa kandidata/ponuđača (dva ili više kandidata/ponuđača) koji su dostavili zajednički zahtjev za učešće ili zajedničku ponudu; 4) dobavljač kojem je nakon postupka javne nabavke dodijeljen ugovor o javnoj nabavci. "

Iz navedenog je Ugovorni organ zaključuje da Zakon o javnim nabavkama BiH ne normira naknadu troškova privrednom subjektu koji je u postupku javne nabavke preuzeo Tendersku dokumentaciju, prije dostave ponude/zahtjeva za učešće, jer navedeni privredni subjekat nije obuhvaćen prethodno navedenim članom.

Drugim riječima, privredni subjekt koji je preuzeo tendersku dokumentaciju (prije dostave ponude u postupku), prema članu 2. stav 1. tačka c) Zakona se ne smatra učesnikom u postupku javne nabavke, obzirom da pomenuti član taksativno nabraja način učešća privrednog subjekta u postupku javne nabavke, te analogno tome Ugovorni organ zaključuje da nema pravo od istog zahtijevati naknadu troškova za pripremu ponude i troškova učešća u postupku javne nabavke u postupku pred URŽ-om u skladu sa članom 119. Zakona, jer ga Zakon ne prepoznaje kao učesnika u postupku._

Nadalje, razmatranje pitanja troškova postupka, odnosno troškova sastava žalbe, smatra preuranjenim i u kontekstu člana 119. stav 2. Zakona, jer sumnja u zainteresiranost Žalitelja za predmetni postupak javne nabavke i u namjere Žalitelja za dostavljanje ponude u ovom postupku nabavke, te shodno navedenom da li uopšte ispunjava realne zahtjeve iz Tenderske dokumentacije, uslove iz tehničke i profesionalne sposobnosti, na koje se nije žalio.

Naime, prilikom uvida u profil privrednog subjekta - Žalitelja na portalu javnih nabavki je uočio da Žalitelj ima prvenstveno zaključene ugovore o izvođenju radova.

Izneseni podaci su naveli Farmaceutski fakultet da sumnja u interes privrednog subjekta za dostavu ponude u navedenom postupku, u kojem je riječ o nabavci specifičnog sigurnosnog ormara za čuvanje i skladištenje hemikalija, koji zahtjeva posebne uslove tehničke i profesionalne sposobnosti.

Moli Ured za razmatranje žalbi da, prilikom razmatranja Žalbe na Tendersku dokumentaciju, traže od privrednog subjekta- Žalitelja dokaze o ispunjavanju uslova za kvalifikaciju ponuđača iz Tenderske dokumentacije: lične sposobnosti, uslova tehničke i profesionalne sposobnosti (autorizacija za prodaju i servis koju izdaje proizvođač Robe kojim se dokazuje stručna osposobljenost ponuđača za poslove prodaje i servisiranja kompletne ponude proizvoda punđača), te uslove navedene u tehničkim specifikacijama iz Tenderske dokumentacije u cilju utvrđivanja interesa za dodjelu ugovora u kontekstu člana 94. i 97. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Nadalje, ističe da se nalazi u ranoj etapi postupka javne nabavke- objave Tenderske dokumentacije, da se eventualna ocjena ponuda i razmatranje dostave dokaza o ISO certifikatima i ekvivalentnih dokaza vrši u drugoj fazi, te stoga niti jedan privredni subjekt nije pretrpio štetu.

Farmaceutski fakultet u Sarajevu je mišljenja da nisu ispunjeni ni uslovi iz člana 120. stav 2. Zakona o javnim nabavkama BiH, koji taksativno navodi kada je zahtjev za naknadu troškova dopušten.

Međutim, uzimajući u obzir da je kontakt Ugovornog organa naznačen u Tenderskoj dokumentaciji, da postoji mogućnost postavljanja pitanja te traženja pojašnjenja na tendersku dokumentaciju u skladu sa Uputstvom o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sistemu „E-nabavke" („Službeni glasnik BiH'\ broj 90/14 i 53/15), da je data mogućnost Ugovornom organu da izvrši eventualne ispravke i dopune Tenderske dokumentacije, smatra da u predmetnom slučaju troškovi za pravno zastupanje nisu nužni i opravdani, i u kontekstu člana 105. stav. 3. Zakona o upravnom postupku BiH.

Imajući u vidu prethodno navedene mogućnosti, Žalitelj koji ima za cilj dostavu ponude i interes za dodjelu ugovora u postupku javne nabavke, mogao je u okviru traženja pojašnjenja postaviti pitanje u vezi sa ISO certifikatima, te bi u tom slučaju Ugovorni organ mogao reagovati i dati pojašnjenje odnosno izvršiti eventualnu ispravku i dopunu Tenderske dokumentacije.

U skladu sa članom 105. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH: „Kad u postupku učestvuju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali učestvovanjem u postupku.. "

Međutim, nastavak pomenutog člana, navodi: "Ako je u takvom slučaju koja od stranaka djelimično uspjela sa svojim zahtjevom, ona je dužna nadoknaditi protivnoj stranci troškove srazmjerno dijelu svog zahtjeva s kojim nije uspjela. Stranka, koja je obiješću prouzrokovala protivnoj stranci troškove u postupku, dužna je toj stranci te troškove nadoknaditi. "

Iz prethodno iznesenog smatra da se ponašanje Farmaceutskog fakulteta ne može okarakterisati kao takvo.

U skladu sa navedenim te cijeneći i član 105. stav 1. Zakona o upravnom postupku BiH koji normira da „Svaka stranka snosi, po pravilu, sama svoje troškove prouzrokovane postupkom, kao što su troškovi dolaženja, gubljenja vremena, izdaci na takse, za pravno zastupanje i stručno pomaganje2, član 105. stav 3. i član 14a Zakona o upravnom postupku BiH koji propisuje:„ (7) Stranke su dužne da u postupku govore istinu i da ne zloupotrebljavaju prava koja su im priznata ovim ili drugim zakonom, odnosno propisom. (2) Organ mora spriječiti svaku zloupotrebu prava koja stranka ima u postupku. ", Ugovorni organ smatra da je zahtjev za naknadu troškova sastava žalbe postupka neosnovan.

Nadalje, iz popisa troškova navedenih u žalbi (Troškovnik: Sastav žalbe 720,00 KM - tar 2. AT RS (240 bodova + 120 bodova - uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka, Paušal 25% -180,00 KM - tar br. 12 AT RS, PDV17%> - 153,00 KM, Ukupno: 1.053,20 KM) može se utvrditi da su isti pogrešno određeni, odnosno da su određeni prema vrijednosti predmeta spora, te da nisu pravilno obračunati u skladu sa Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad advokata Republike Srpske.

Naime, visina troškova žalbenog postupka u postupcima javnih nabavki se određuje tako što se, u konkretnom slučaju, primjenjuje tarifa koja propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima (na koju advokati imaju pravo u upravnim postupcima).

Prednji stav ovog ugovornog organa utemeljenje na Rješenju Ureda za razmatranje žalbi broj: JN2- 03-07-1-898-8/19 od 09.05.2019. godine i Presudi Suda BiH SI 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine.

Nažalost, prethodno izneseno, potkrjepljuje sumnje Ugovornog organa u interes privrednog subjekta za dostavu ponude u predmetnom postupku javne nabavke i nažalost, dovodi do zaključka da je cilj dostavljanja žalbe dobijanje naknade troškova za vođenje žalbenog postupka, odnosno naknada za troškove sastava žalbe.

Naposljetku, ističe da se navedena nabavka u procijenjenoj vrijednosti od 10.791,00 KM bez PDV-a finansira iz ograničenih sredstava doznačenih na ime dodjeljenog projekta koji je od velikog značaja za odvijanje naučno-nastavnog procesa na Farmacetskom fakultetu u Sarajevu, te da sami Ugovorni organ ne posjeduje sredstva predviđena za te i druge svrhe, obzirom da se isti nalazi na trezorskom načinu poslovanju.

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 tačku 2.4. tenderske dokumentacije kojom se zahtijeva da ponuđači uz ponudu obavezno dostave u fotokopiji (može BHS ili engleskom jeziku) Certifikat za ponuđača ISO: 9001:2015 ističući da navedeni standard nije u vezi sa predmetom nabavke i nije opravdano traženje istog, ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju utvrdio da je predmet konkretne nabavke - Nabavka sigurnosnog ormara za čuvanje i skladištenje hemikalija.

Daljnjim uvidom u tendersku dokumentaciju, utvrđeno je da je u tački 2.4. TD data tehnička specifikacija, u kojoj je naveden opis robe koja se traži i tehničke karakteristike iste, te je propisano da je uz ponudu obavezno dostaviti u fotokopiji (može BHS ili engleskom jeziku) Certifikat za ponuđača ISO: 9001:2015.

Daljnjim uvidom u tendersku dokumentaciju utvrđeno je da su tačkom 3.4. TD propisani uslovi tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača i to:

Uslov 1.

Autorizacija za prodaju i servis koju izdaje proizvođač robe kojim se dokazuje stručna osposobljenost ponuđača za poslove prodaje i servisiranja kompletne ponude proizvoda ponuđača (ovjerena fotokopija originalnog dokumenta na BHS jezicima ili ovjerena fotokopija ovjerenog prijevoda sudskog tumača)

Uslov 2.

Katalog sa tačno naznačenim modelom koji se nudi i označenim mjestima, gdje se jasno i nedvosmisleno vidi da se nudi roba koja zadovoljava traženo tenderskom dokumentacijom u tabeli tehničke specifikacije, jasno i nedvosmisleno navesti gdje se vidi ispunjavanje traženog zahtjeva.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je članom 49. Zakona o javnim nabavkama propisano:

U postupku javne nabavke **robe** ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, i to:

e) uvjerenje koje izdaje nadležna institucija ili agencija za kontrolu kvaliteta, a kojim se potvrđuje da na odgovarajući način tačno označena roba odgovara određenim specifikacijama ili normama;

Članom 44. Zakona o javnim nabavkama je propisano:

(2) 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.

(3) 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.

U izjašnjenju na žalbeni navod ugovorni organ navodi *da se ovdje ne radi samo o proizvodu nego i o njegovim pravilima instaliranja, kvalifikaciji, obuci i održavanju istog u narednom periodu, dakle procesima... S obzirom da se proces obrazovanja na Farmaceutskom fakultetu Univerziteta u Sarajevu, kao i istraživačko-naučni radovi vežu i rade u skladu sa standardima dobre farmaceutske laboratorijske i proizvodne prakse, svjetskih farmakopeja, te internih regulativa za farmaceutske proizvode, dužni smo ih u cijelosti pratiti.*

Oprema i dobavljači koji se koriste u ovim procesima moraju biti osposobljeni sa kadrom i opremom za izvršenje i dokaz operativne kvalifikacije.

Obzirom da se radi o specifičnoj opremi koja osim očuvanja kvaliteta sirovina koje se koriste u procesu tehnologije i analiza, je također i sigurnosni uređaj, dužni smo obezbijediti kvalitet robe, instalacije i korištenja iste u gore navedenim procesima.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da navedeno ne predstavlja adekvatnu argumentaciju na način da opravda postavljanje zahtjeva za dostavljanjem Certifikat za ponuđača ISO: 9001:2015, te je nejasan stav ugovornog organa da *oprema i dobavljači koji se koriste u ovim procesima moraju biti osposobljeni sa kadrom i opremom za izvršenje i dokaz operativne kvalifikacije,* imajući u vidu da sam ugovorni organ tačkom 3.4. TD u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača zahtijeva **autorizaciju** za prodaju i servis **koju izdaje proizvođač** robe kojim se dokazuje stručna osposobljenost ponuđača **za poslove prodaje i servisiranja** kompletne ponude proizvoda ponuđača i **katalog** ponuđenog proizvoda iz kojeg se jasno i nedvosmisleno vidi da se nudi roba koja zadovoljava traženo tenderskom dokumentacijom, a certifikate izdaju nezavisna tijela/ institucije ili agencije za kontrolu kvaliteta, pa ostaje nejasno u kojoj mjeri neko ko ima **autorizaciju** za prodaju i servis **koju izdaje proizvođač** robe kojom se dokazuje stručna osposobljenost ponuđača za poslove prodaje i servisiranja kompletne ponude proizvoda ponuđača i ponudi proizvod koji zadovoljava traženo tenderskom dokumentacijom nije na podjednako kvalitetan način osposobljen sa kadrom i opremom za izvršenje ugovora koji je predmet konkretne nabavke.

Imajući u vidu navedeno, te činjenicu da ugovorni organ u smislu člana 102. stav (2) Zakona o javnim nabavkama ničim nije dokazao opravdanost postavljenog zahtjeva, da li je isti srazmjeran predmetu nabavke i u vezi sa istim, ovaj organ konstatuje da je ugovorni organ zahtjev za dostavljanjem Certifikata za ponuđača ISO: 9001:2015 sačinio suprotno članu 44. stav (3), kao i članu 3. Zakona o javnim nabavkama. Stoga se navod žalitelja smatra osnovanim.

U vezi sa navodom žalitelja kojim osporava zahtjev ugovornog organa za dostavljanjem važećeg certifikata 14001, 45001, 50001 za proizvođača navodeći da isti nije u vezi sa predmetom nabavke, jer se opet radi o standardu upravljanja poslovanjem, a ne o kvaliteti proizvoda, ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju utvrdio da je ugovorni organ tačkom 2.4. TD propisao tehničku specifikaciju robe koja je predmet nabavke, u kojoj je naveden opis robe koja se traži i tehničke karakteristike iste, te je propisano da je uz ponudu obavezno dostaviti u fotokopiji Certifikate za proizvođača ISO: 9001, 14001, 45001, 50001.

Imajući u vidu već naprijed iznesene činjenice da sam ugovorni organ zahtijeva autorizaciju za prodaju i servis koju izdaje proizvođač robe kojim se dokazuje stručna osposobljenost ponuđača za poslove prodaje i servisiranja kompletne ponude proizvoda ponuđača i katalog ponuđenog proizvoda iz kojeg se jasno i nedvosmisleno vidi da se nudi roba koja zadovoljava traženo tenderskom dokumentacijom, a da ugovorni organ u smislu člana 102. stav (2) ZJN ničim nije dokazao u kojoj mjeri neko ko ispunjava navedene uslove nije na podjednako kvalitetan način osposobljen sa kadrom i opremom za izvršenje ugovora koji je predmet konkretne nabavke, odnosno u smislu člana 102. stav (2) ZJN nije dokazao opravdanost zahtijevanja Certifikata za proizvođača ISO: 9001, 14001, 45001, 50001, te da li je isti srazmjeran predmetu nabavke i u vezi sa istim, ovaj organ navod žalitelja smatra osnovanim.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ konstatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se ista usvaja i poništava pobijana tenderska dokumentacija

Žalitelj predmetnom žalbom zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe od 16.04.2021. godine izjavljene po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luka, u iznosu od 1.053, 20 KM.

S obzirom da je ovaj organ usvojio predmetnu žalbu žalitelja, ovaj organ u skladu sa članom 105. stav (2) ZUP-a, primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata RS („Službeni glasnik Republike Srpske" broj 68/05), usvaja zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe po advokatu od 16.04.2021. godine u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, PDV 17% u iznosu od 95,63 KM, što ukupno iznosi 658,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neosnovan.
Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima, sastav žalbe u upravnom postupku, 150 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka i paušal u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS. Ovaj organ odlučio je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim

nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, 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 pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Josip Dragić

Dostavljeno:

-Advokat Mile Antonić

-Univerzitet u Sarajevu, Farmaceutski fakultet

-evidencija

-a/a