BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1732 –11/21
Mostar, 07.09.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući po žalbi broj 292/21 od 04.06.2021. godine, žalitelja Adrialine d.o.o. Banja Luka, izjavljenu na Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 60-11-3-24819 od 25.05.2021. godine u postupku javne nabavke: „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/26/2021 – posteljina jednokratna", ugovornog organa Klinički centar Univerzitata Sarajevo, 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 07.09.2021. godine donio je

R J E Š E NJ E

1. Žalba se usvaja i poništava se Odluka o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 60-11-3-24819 od 25.05.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak.
2. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršiće se posebnim rješenjem ovog organa.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Klinički centar Univerzitata Sarajevo (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak javne nabavke – „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/26/2021 – posteljina jednokratna". Obavještenje o nabavci broj 893-1-1-252-3-193/21 objavljeno je na portalu javnih nabavki 13.04.2021. godine. Nakon provedenog postupka ugovorni organ donio je Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 60-11-3-24819 od 25.05.2021. godine na koju je ponuđač Adrialine d.o.o. Banja Luka (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 25.06.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da smatra da je Ugovorni organ prilikom donošenja Odluke o rezultatima okončanog postupka broj 60¬11-3-24819 od 25.05.2021. godine prekršio određene članove Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, i to kako slijedi:

- član 3.
- član 53.
- član 54.

- član 57.
- član 65.

Kompanija „Adrialine" d.o.o. Banja Luka (u daljem tekstu ponuđač "Adrialine" d.o.o. Banja Luka) sa sjedištem u Banjoj Luci, u Ulici Ilije Garašanina bb, ulaže žalbu na Odluku o rezultatima okončanog postupka broj 60-11-3-24819, a u vezi sa nabavkom pod nazivom „Otvoreni postupak javne nabavke za izbor najpovoljnijeg ponuđača za isporuku „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/26/2021 - posteljina jednokratna" sa brojem obavještenja 893-1-1-252-3-193/21 objavljenim na portalu za javne nabavke 13.04.2021.godine.
Žalba se podnosi u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine članom 97. kojim je definisamo sljedeće: „Član 97. (Aktivna legitimacija) Žalbu može podnijeti svaki privredni subjekat koji ima ili je imao interes za dodjelu ugovora o javnoj nabavci i koji učini vjerovatnim daje bila ili je mogla da bude u konkretnom postupku javne nabavke prouzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog organa, a koje se u žalbi navodi kao povreda ovog zakona i podzakonskih akata od strane ugovornog organa u postupku javne nabavke", kao i članom 101. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine kojim je definisano sljedeće: „Član 101. (Rokovi izjavljivanja žalbe ugovornom organu) (l) Žalba se može izjaviti: d) najkasnije 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabavke u odnosu na postupak pregleda i ocjene sposobnosti, te postupak pregleda, ocjene i izbora najpovoljnijeg ponuđača".

Ugovorni organ je u tenderskoj dokumentaciji pod tačkom 4.4 b) propisao sljedeće:
4.4. Ostali uslovi za kvalifikaciju
b.) Ponuđač je obavezan da dostavi potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o upisu ponuđenog medicinskog sredstva u registar medicinskih sredstava sa svim prilozima.
Ponuđeno medicinsko sredstvo koje se ne vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, smatraće se prihvatljivim samo ukoliko ne postoji medicinsko sredstvo sa istim karakteristikama/ekvivalent/upisano u registar Agencije do zadnjeg dana označenog za dostavljanje ponuda.
Ukoliko se nudi medicinsko sredstvo koje se ne vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, ponuđač je obavezan dostaviti uvjerenje o kvaliteti medicinskog sredstva koje se uvozi izdato od strane tijela ovlaštenog za potvrdu proizvođača (EC certifikat i/ili Declaration of conformity).
Napomena: Može se dostaviti kopija.
Za stavke koje ne podliježu registraciji, potrebno je priložiti potvrdu izdatu od strane proizvođača ili Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH kojom se isto potvrđuje, te je takođe potrebno priložiti svu prateću dokumentaciju kojom se specificira ponuđeni proizvod (ekvivalent EC certifikatu i/ili Declaration of conformity / izvod iz kataloga sa tačno označenim kat.brojem / tehnički list ili slično). Navedeno služi u svrhu dokazivanja karakteristika ponuđenog proizvoda.

S tim u vezi, odredbama člana 57. Stav 1. ZJN u segmentu pripreme ponuda, propisano je: "U postupku javne nabavke kandidat ponuđač pridržava se zahtjeva i uslova iz tenderske dokumentacije."

Dakle, nepravilna je Odluka Ugovornog organa kojom je ocijenio ponude ponuđača: "DEFTER" d.o.o. Sarajevo, "PRO-TEN MEDICAL" d.o.o. Gračanica i "R&S" d.o.o. Sarajevo kao

prihvatljive jer ponuđači nisu dokazali da nude registrovane proizvode traženih karakteristika propisanih tenderskom dokumentacijom a odbio je ponudu ponuđača „Adrialine" d.o.o. Banja Luka jer ponuđeni materijal ne odgovara traženim karakteristikama opisanih tenderskom dokumentacijom u Aneksu 3 jer je tražen registrovan set a ne pojedinačne stavke.
Ne postoji niti jedan "GMDN" kod (Global Medical Device Nomenclature; prevod sa engleskog-Globalna Nomenklatura Medicinskih Sredstava) koji je osnova za razvrstavnje svih medicinskih sredstava koji su predmet registracije u Agenciji za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine, koji mogu svrstati ovakve proizvode u set i kao takve ga registrovati! Obzirom da se radi o medicinskim sredstvima koja se mogu proizvoditi u različitim dimenzijama i materijalima, te se mogu koristiti u različite svrhe, nije moguće da se oni objedine kao set prilikom registracije medicinskih sredstava u Bosni i Hercegovini te se samim tim zaključuje da je insistiranje na registraciji seta neosnovano po osnovu Pravilnika o registraciji medicinskih sredstva u Bosni i Hercegovini.

S obzirom na zahtjev u tenderskoj dokumentaciji da se mora ponuditi medicinsko sredstvo koje se vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, smatra da je kao ponuđač oštećen jer je ponudio sve stavke iz Aneksa 3 kao registrovana medicinska sredstva i da Ugovorni organ nije smio da odbije našu ponudu kao neprihvatljivu iz tog razloga, a s druge strane, ako već nije htio da prihvati našu registraciju, nije smio odbiti pravo učešća u postupku E-AUKCIJE jer nas je tada trebao tretirati kao i gore navedene ponuđače "DEFTER" d.o.o. Sarajevo, PRO-TEN MEDICAL" d.o.o. Gračanica i "R&S" d.o.o. Sarajevo jer su i oni nudili neregistrovane proizvode, što bi prihvatanjem naše ponude dovelo u ravnopravan položaj za natjecanje u samom postupku E-AUKCIJE. Postavlja se pitanje da li je ugovorni organ namjerno želio da izbaci ponudu ponuđača „Adrialine" d.o.o. Banja Luka, neprihvatajući priloženu registraciju medicinskih sredstava, iz postupka daljnjeg takmičenja samo da bi spriječio učešće ponuđača u daljnjem natjecanju na koje je imao potpuno pravo jer se ponuda ponuđača „Adrialine" d.o.o. Banja Luka usljed neprihvatanja priložene registracije medicinskih sredstava morala tretirati kao ponuda bez registracije i u najmanju ruku jednakopravno kao i ponude ostalih ponuđača koji su ponudili neregistrovane proizvode, a koji su imali pravo učešća u E-AUKCIJI, s obzirom da je to dozvoljeno tačkom 4.4 Tenderske dokumentacije (Ponuđeno medicinsko sredstvo koje se ne vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, smatraće se prihvatljivim samo ukoliko ne postoji medicinsko sredstvo sa istim karakteristikama/ekvivalent/upisano u registar Agencije do zadnjeg dana označenog za dostavljanje ponuda). U ponudi ponuđača „Adrialine" d.o.o. Banja Luka, Tehničkim fajlom proizvođača jasno je navedeno da se traženi set posteljine jasno sastoji iz 3 pojedinačne komponente koje su pojedinačno registrovane i da se mogu kao takve koristiti kao jedan upakovan set. Takođe se tehničkim fajlom navode svi međunarodni standardi koje ovi proizvodi ispunjavaju a to su usklađenost sa standardima Evropske Unije (CE standard) i usklađenost sa direktivom EN 93/42/EEC tako da i ako Ugovorni organ ne priznaje registracije medicinskog sredstva ponuđača: „Adrialine" d.o.o. Banja Luka onda treba da priznaje međunarodne standarde koje ovi ponuđeni setovi ispunjavaju jer je to omogućeno tačkom 4.4 tenderske dokumentacije (Za stavke koje ne podliježu registraciji, potrebno je priložiti potvrdu izdatu od strane proizvođača ili Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH kojom se isto potvrđuje, te je takođe potrebno priložiti svu prateću dokumentaciju kojom se specificira ponuđeni proizvod (ekvivalent EC certifikatu i/ili Declaration of conformity / izvod iz kataloga sa tačno označenim kat.brojem / tehnički list ili slično). Navedeno služi u svrhu dokazivanja karakteristika ponuđenog proizvoda).

Smatra da je Ugovorni organ prekršio odredbe Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i to po članu 65. stav 1 kojim je definisano sljedeće: "Član 65. (Ocjena ponuda) (l) Ugovorni organ ocjenjuje ponude koje su podnijeli kvalifikovani ponuđači, primjenjujući kriterijum za dodjelu ugovora utvrđen u tenderskoj dokumentaciji.". Na osnovu gore navedenih činjenica koje jasno dokazuju da ponuda ponuđača : "Adrialine" d.o.o. Banja Luka morala biti tretirana kao i ponude ostalih ponuđača čije su ponude izabrane kao ispravne i to "DEFTER" d.o.o. Sarajevo, PRO-TEN MEDICAL" d.o.o. Gračanica i "R&S" d.o.o. Sarajevo.
Ugovorni organ nije smio da odbaci ponudu ponuđača: "Adrialine" d.o.o. Banja Luka u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, članom 68, stavom 4 pod i) kojim je definisano sljedeće: "Član 68 Razlozi za odbacivanje zahtjeva za učešće ili ponude) (4) Ugovorni organ dužan je da odbaci zahtjev za učešće ili ponudu u slučajevima kad: i) ponuda nije potpuna i ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije".

Moli Ugovorni organ da još jednom revidira pristigle ponude i da postupi transparentno i nediskriminirajuće prema svim ponuđačima, a u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine. Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji žalbu, moli da se ista proslijedi Kancelariji/Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, pa da Kancelarija/Ured žalbu usvoji, poništi Odluku Ugovornog organa, broj 60-11-3-24819 od 25.05.2021.godine, predmet vrati Ugovornom organu na ponovni postupak, te naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH da žalitelju izvrši povrat naknade plaćene 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:

Ponuda „ADRIALINE"doo ocjenjena je neprihvatljivom jer tenderskom dokumentacijom odnosno Aneskom 3 koji sadrži opis, karakteristike i količine, jasno je definisano da se traži set jednokratne posteljine.
DOKAZ: Kopija Aneks 3.
Potvrdom Agencije za lijekove i medicinska sredstva koja je u prilogu ponude i aneksom 3 jasno je vidljivo da podnosilac žalbe „ADRIALINE"doo ne nudi set nego posebno navlaku za jastuke, plahtu i navlaku za prekrivač.
Izabrani ponuđač „R&S" kao i ponuđači DEFTER doo i PRO-TEN MEDICAL doo u skladu sa Aneksom 3 nudili su jednokratnu posteljinu u setu kako je i traženo ten.dokumentacijom.
Iako neregistrovan ten.dokumentacijom je definisano slijedeće:
Ukoliko se nudi medicinsko sredstvo koje se ne vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, ponuđač je obavezan dostaviti uvjerenje o kvaliteti medicinskog sredstva koje se uvozi izdato od strane tijela ovlaštenog za potvrdu proizvođača (EC certifikat i/ili Declaration of conformity).
Napomena: Može se dostaviti kopija.
U skladu sa traženim ponuđač „R&S" dostavio je Izjavu/deklaraciju proizvođača o usaglašenosti -Declaration of confirmity izdatu od strane proizvođača SLT Enterprise.
Podnosiocu žalbe i svim ostalim ponuđačima koji su dostavili svoje ponude po ovom predmetu nabavke dostavljeno je Obavještenje kojim se obavještavaju da se navedeni postupak nabavke obustavlja do donošenja Rješenja po istom od strane Ureda za razmatranje žalbi a izjašnjenje

Ugovornog organa na uloženu žalbu i kompletna dokumentacija proslijeđuju URŽ-u na dalje postupanje.

Izabrani ponuđač R&S, d.o.o. Sarajevo je dostavio odgovor na žalbu u kojem osporava navode žalitelja i ističe kako smatra ispravnom odluku Ugovornog organa da se ponuda žalitelja odbaci kao neprihvatljiva.

Ovaj organ prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, te utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članova Zakona.

Žalba je osnovana

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim organom, izvedeni su dokazi na osnovu pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak.

Žalitelj u žalbi osporava razloge neprihvatljivosti svoje ponude i ističe da je ugovorno tijelo bez osnova odbacilo njegovu ponudu, jer je ponudio predmetnu robu koja nije registrovana u setu nego pojedinačno, dok je s druge strane prihvatio ponude i odabrao ponuđača koji je ponudio predmetnu robu koja nije uopšte registrovana kao medicinsko sredstvo. Ugovorno tijelo u odgovoru na žalbu ističe da je ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji zahtijevao set posteljine, a da je žalitelj ponudio posteljinu koja nije registrovana kao set.

Ispitujući osnovanost žalbenog navoda, ovo tijelo je izvršilo uvid u osporenu odluku i utvrdilo da je ugovorno tijelo u obrazloženju navelo da ponuda ponuđača ADRIALINE d.o.o. Banja Luka za predmet nabavke - posteljina jednokratna, nije prihvaćena jer ponuđeni materijal ne odgovara traženim karakteristikama opisanim Tenderskom dokumentacijom Aneks 3, gdje je tražen set, a ponuđeni materijal to ne zadovoljava, odnosno nije registrovan kao set. Date su pojedinačne registracije kako slijedi:

- 06-07.4-1-4173-1/21 od 27.04.2021 god. - stavka 1
- 06-07.4-1-4174-1/21 od 27.04.2021 god. - stavka 2
- 06-07.4-1-4172-1/21 od 27.04.2021 god. - stavka 3

Komisija je konstatovala da ponuda nije dostavljena u skladu sa Tenderskom dokumentacijom te ista nije prihvaćena od strane Komisije.

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovo tijelo utvrdilo je da je tačkom 2.1. opisan predmet nabavke: Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/26/2021 –posteljina jednokratna. Tačkom 2.3. propisano je da je količina iskazana u TD okvirna količina i definisana je u Obrascu za cijenu ponude.

Tačkom 4.4. b) TD propisano je: b) Ponuđač je obavezan da dostavi potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o upisu ponuđenog sredstva u registar medicinskih sredstava.

Ponuđeno medicinsko sredstvo koje se ne vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH **smatraće se prihvatljivim samo ukoliko ne postoji medicinsko sredstvo sa istim karakteristikama /ekvivalent upisano u registar Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH. Ukoliko se nudi medicinsko sredstvo** koje se ne vodi u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, Ponuđač je obavezan dostaviti uvjerenje o kvaliteti medicinskog sredstva koje se uvozi od sd strane tijela ovlaštenog za potvrdu proizvođača (EC certifikat i/ili Declaration of conformity).

Za stavke koje ne podliježu registraciji potrebno je priložiti potvrdu izdatu od strane proizvođača ili Agencije za lijekove i medicinska sredstva BIH kojom se isto potvrđuje, te je potrebno priložiti svu prateću dokumentaciju kojom se specificira ponuđeni proizvod (ekvivalent EC certifikatu i/ili Declaration of conformity/izvod iz kataloga sa tačno označenim kat. Brojem /teh.list i sl.) Navedeno služi u svrhu dokazivanja karakteristika ponuđenog proizvoda.

Uvidom u Aneks 3-tehničku specifikaciju, ovaj organ je utvrdio da je predmet nabavke opisan: Posteljina jednokratna +, trodjelna od netkanog materijala –flis (propilen ili poliester). Težina materijala minimalno 30g/m2.

U stavci 1. opisan je predmet: jastučnica dimenzija minimalno 50x70cm, Plahta (bez gume) dimenzija minimalno 130x230cm, Navlaka dimenzija minimalno 150x200 cm. Jedinica mjere je set, potrebna količina 39.000.

Uvidom u ponudu žalitelja utvrđeno je da je ponudio registrovano medicinsko sredstvo, za koje je dostavio na stranicama od 53.- 58. ponude važeće pojedinačne potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH za jastučnicu, za plahtu i za navlaku.

Žalitelj je na stranici 13. ponude jasno popunio Aneks 3., upisao kataloške brojeve za svaki dio seta, zaštićeni naziv, proizvođača, jasno naveo jediničnu cijenu koja nesporno obuhvata sva tri dijela od kojih se sastoji set, te ukupnu cijenu ponude.

S tim u vezi, ovo tijelo konstatuje da je žalitelj postupio u skladu s odredbama TD i to tačkom 4.4. b) i dostavio potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o upisu ponuđenog sredstva u registar medicinskih sredstava. Ovaj organ skreće pažnju na činjenicu da navedenom tačkom TD, a ni bilo kojom drugom odredbom TD nije propisano da posteljina jednokratna mora biti registrovana kao set. Žalitelj je na sasvim jasan način iskazao svoju cijenu iz koje se nesporno utvrđuje da se odnosi na trodijelni set. Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, ovaj organ smatra da ugovorni organ nije mogao odbaciti ponudu žalitelja iz razloga navedenih u obrazloženju pobijane odluke, te se navod žalitelja cijeni osnovanim.

Imajući u vidu navedeno, ovaj organ cijeni navode žalitelja osnovanim zbog čega se poništava osporena odluka ugovornog organa i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje u kojem će ugovorni organ postupiti u skladu s uputama ovog organa i donijeti novu odluku u skladu sa odredbama TD i ZJN.

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

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Josip Dragić

Dostaviti:

-Adrialine, d.o.o. Banja Luka
-R&S d.o.o. Sarajevo
-Defter, Sarajevo
-Pro-ten medical, d.o.o Gračanica
-KCUS Sarajevo
-evidencija
- a/a