BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2169-7/21
Mostar, 16. 09. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi DIA PROM d.o.o. Posušje od 30. 07. 2021. godine izjavljena na Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 07. 2021. godine u postupku javne nabave: *Nabava hematoloških analizatora (3 kom) za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a,* ugovornog tijela Klinički centar Univerziteta Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230. stavak (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 I održanoj 16. 09. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba kao osnovana.

2. **Poništavaju se** akti ugovornog tijela Klinički centar Univerziteta Sarajevo Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 07. 2021. godine, Izmjene i dopune tenderske dokumentacije zajedno sa Ispravkom za Obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-356/21 objavljena na portalu javnih nabava dana 22. 07. 2021. godine **i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak u fazu odlučivanja po žalbi DIA PROM d.o.o. Posušje, broj: 289/2021 od 17. 03. 2021. godine.**

3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Klinički centar Univerziteta Sarajevo (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je dana 14. 07. 2021. godine pod brojem: 58-11-3-34025 dostavio Obavijest o nastavku postupka javne nabave

ponuditeljima koji su preuzeli tendersku dokumentaciju u postupku javne nabave *Nabava hematoloških analizatora (3 kom) za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a.*

DIA PROM d.o.o. Posušje je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 07. 2021. godine.

Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 09. 08. 2021. godine, a ista je kompletirana uplatnom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 23. 08. 2021. godine.

DIA PROM d.o.o. Posušje (u daljem tekstu; **Žalitelj**) u žalbi od 30. 07. 2021. godine navodi da istu izjavljuje radi poništenja broja nabave 01-11-3-54817-3/20 odnosno Ispravke Obavještenja o nabavci 893-1-1-806-8-351/21, zatim navodi kronologiju dosadašnjih postupaka u predmetnoj pravnoj stvari. Dalje ističe da je u postupku poslije donošenja Rješenja URŽ od 10.06.2021.godine Ugovorni organ donio samo obavještenje o nastavku postupka javne nabave pod brojem 58-11-3-34025 od 14.07.2021.godine kojim obavještavaju da se nastavlja postupak javne nabave tri hematološka analizatora, da je izmijenjena tenderska dokumentacija na način da je predmetni postupak podijeljen na tri LOT-a, te da su izmjene i dopune tenderske dokumentacije objavljene u sistemu E-NABAVE. Na ovom portalu je dana 15.07.2021.godine objavljena Ispravka za obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-351/21. U ovoj ispravci se veže za objavu obavještenja 27.11.2020.godine, odnosno za osnovni tender.

U ponovnom postupku Ugovorni organ NE DONOSI ODLUKU PO ŽALBI IZJAVLJENOJ NA OSNOVNI TENDER. Ugovorni organ donosi samo obavještenje o nastavku postupka. Procesno to nije moguće. Ovakvim postupanjem ugovorni organ svjesno krši sva moguća prava ponuditelja i na nezakonit način pokušava da izigra i ponuditelje i Ured za žalbe i da izbjegavajući daljnje postupanje po osnovnoj Žalbi, koju faktički nikada nije dostavio URŽ-u ili odluku po istoj izbjegne „na mala vrata" i uradi ono što stalno dokazuje, a to je pokušaj ugovornog organa da ovu nabavu izvrši isključivo od favoriziranih dobavljača i svima drugima to onemogući. Ovakvo postupanje Ugovornog organa je u najmanju ruku vrlo neprofesionalno i nezakonito. Na sva ova dešavanja i postupanje Ugovornog organa smo ukazali i u Žalbi od 03.03.2021.godine, ali je očigledno Ugovornom organu mnogo bitnije nešto drugo, a to je izigravanje propisa, posebno odredbe članka 3. odnosno općih principa Zakona o javnim nabavama koji se obavezno primjenjuju i poštuju i u postupku pravne zaštite.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 58-11-3-37411 od 06. 08. 2021. godine navodi da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljene od ovlaštene osobe, ali je neosnovana. Navodi kronologiju dosadašnjeg postupka, a u pogledu žalbenih navoda ističe da je postupajući po Rješenju

ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine Ugovorni organ se vratio na ponovni postupak javne nabavke, jer istim Rješenjem nije poništena osnovna tenderska dokumentacije već samo izmjene i dopune, te u skladu sa navedenim sačinio izmjenu i dopunu tenderske dokumentacije br. 58-11-3-34025-1/21 objavljenu na portalu javnih nabavki dana 15.07.2021. godine pod br.893-1-1-806-8-351/21, kojom je tehničku specifikaciju podijelio na 3 lota i tako omogućio svim ponuđačima jednak i ne diskriminirajući tretman, te sve potencijalne ponuđače koji su preuzeli tendersku dokumentaciju (18 ponuđača) obavijestio o nastavku postupka javne nabavke br. 58-11-3-34025 od 14.07.2021. godine putem e-maila 15.07.2021. godine.

Smatra da je u ponovnom postupku postupio po uputi ovog tijela danog u obrazloženju gore navedenog Rješenja od 10. 06. 2021. godine, uslijed čega je sačinio izmjene i dopune tenderske dokumentacije na način da je tehničku specifikaciju podijelio na 3 lota, kako bi se omogućio svim kandidatima jednak i ne diskriminirajući pristup predmetnom postupku s ciljem osiguranja pravične i aktivne konkurencije a sve u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava, kako je naloženo i samim Rješenjem.

Napominje da su Rješenja URŽ-a konačna i izvršna, te nije potrebno da Ugovorni organ donosi bilo kakve odluke za provođenje istih.

Imajući u vidu navedeno Ugovorni organ je postupio po Rješenju URŽ-a na način da je tehničku specifikaciju sačinio i podijelio na 3 LOT-a i objavio Izmjene i dopune tenderske dokumentacije br. 893-1-1-806-8-351/21 od 15.07.2021.godine, na koju žalilac nije izjavio žalbu, koje se odnose na tehničku specifikaciju, kao što je to činio u prethodnim žalbama.

Ugovorni organ, žalbu žalitelja odbija kao neosnovanu i istu prosljeđuje ovom tijelu u skladu sa člankom 100. stavak 5. Zakona o javnim nabavkama (Sl. glasnik BiH br.39/14).

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-2169-4/20 od 13. 08. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta ovo tijelo konstatira da se žalitelj nije očitovao na izjašnjenje ugovornog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109., 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH“, br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi osporava radnje ugovornog tijela da u ponovnom postupku temeljem Rješenja ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine nije odlučio o žalbi žalitelja nego je samo donio obavještenje o nabavci, a nakon toga izvršio i ispravku za Obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-351/21, pa smatra da je postupio u suprotnosti sa člankom 3. ZJN.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju pak tvrdi da je postupilo po gore navedenom Rješenju ovog tijela od 10. 06. 2021. godine te je izvršilo izmjene tenderske dokumentacije u dijelu tehničkih specifikacija na način da je omogućio svim kandidatima/ponuditeljima jednak i ne diskriminirajući pristup predmetnom javnom nadmetanju s ciljem osiguranja pravične i aktivne konkurencije, u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom.

Razmatrajući žalbene navode, ovo vijeće je izvršilo uvid u osporavanu Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 07. 2021. godine, te je utvrđeno slijedeće:

- Ugovorno tijelo je Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 07. 2021. godine uputilo svim ponuditeljima koji su preuzeli tendersku dokumentaciju u postupku javne nabave *Nabava hermatoloških analizatora (3 kom) za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a*, broj: 01-11-3-8560 od 17. 02. 2021. godine;
- U Obavijesti se navodi da je ugovorno tijelo na temelju Rješenja ovog tijela, JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine koje je konačno i izvršno, te kojim se usvaja žalba jednog od potencijalnih ponuditelja i predmet vraća Ugovornom tijelu na ponovni postupak, te da se ovim putem obavještavaju svi ponuditelji koji su preuzeli tendersku dokumentaciju u postupku javne nabave da se nastavlja postupak javne nabave; da je izvršena izmjena tenderske dokumentacije za predmetni postupak na način da je predmetni postupak podijeljen na 3 LOT-a, kako bi se omogućilo svim kandidatima/ponuditeljima jednak i ne diskriminirajući pristup predmetnom javnom nadmetanju s ciljem osiguranja pravične i aktivne konkurencije, u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava u vezi

s predmetom nabave i njegovom svrhom; i da će Izmjene i dopune tenderske dokumentacije objaviti u sustavu E-nabave istovremeno sa objavom izmjene Obavještenja o nabavci.

Daljnjim uvidom u Ispravku za Obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-356/21 objavljena na portalu javnih nabava dana 22. 07. 2021. godine utvrđeno je da je izmijenjen Odjeljak IV.3 i glasi: 2.8.2021., odjeljak IV.7 izmijenjen je i glasi 12.08.2021. 10:30, odjeljak IV.8 izmijenjen je i glasi 12.08.2021. 11:00, te je izvršena izmjena Aneksa B za LOT broj 1 (VII, VIII, IX), LOT broj 2: (VII, VIII, IX), LOT broj 3 (VII, VIII, IX).

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, ovo vijeće nesporno zaključuje da ugovorno tijelo nije postupilo po Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine pri čemu je zanemarilo činjenicu da je žalba usvojena, poništeni akti ugovornog tijela Odluka o djelomičnom usvajanju žalbe u postupku javne nabave hematoloških analizatora (3 kom) veće propusne moći sa mogućnošću boljeg diferenciranja za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a, broj: 01-11-3-8560 od 17. 02. 2021. godine i Izmjene i dopune tenderske dokumentacije zajedno sa Ispravkom za obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-103/21 objavljene na portalu javnih nabava 25. 02. 2021. godine, te je predmet vraćen ugovornom tijelu na ponovni postupak.

Sama činjenica da je predmet vraćen ugovornom tijelu na ponovni postupak znači da je ugovorno tijelo bilo dužno odlučiti po žalbi, broj: 289/2021 od 17.03.2021. godine izjavljena u prethodnom postupku od istog žalitelja jer, kao što je već gore navedeno, poništena je Odluka o djelomičnom usvajanju žalbe, broj: 01-11-3-8560 od 17. 02. 2021. godine pri čemu je bilo dužno sačiniti tehničke specifikacije na način da omoguće svim kandidatima/ponuditeljima jednak i ne diskriminirajući pristup predmetnom javnom nadmetanju s ciljem osiguranja pravične i aktivne konkurencije, u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom. Poništenjem gore navedene Odluke ugovornog tijela, kao i Izmjena i dopuna tenderske dokumentacije zajedno sa Ispravkom za obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-103/21 objavljene na portalu javnih nabava 25. 02. 2021. godine poništene su i pravne posljedice koje su navedeni akti proizveli.

Prema tome, proizvoljno je pozivanje ugovornog tijela da je u ponovnom postupku bilo dužno samo sačiniti tehničke specifikacije pozivajući se na Rješenje ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine, već je isto bilo dužno prvenstveno odlučiti po žalbi žalitelja, broj: 289/2021 od 17.03.2021. godine, a ovo iz razloga što je u prethodno provedenom postupku pred ovim tijelom, kao drugostupanjskim tijelom, nesporno utvrđeno da zahtjevi ugovornog tijela iz tenderske dokumentacije – tehničke specifikacije nisu usklađeni sa zakonom, što ugrožava temeljna načela postupaka i zbog čega su u potpunosti prihvaćeni žalbeni navodi žalitelja u ovom

dijelu (stranica 16. Rješenje ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine), zatim sačiniti tehničke specifikacije na način kako je gore opisano, te bi u tom slučaju tek ugovorno tijelo postupilo u cijelosti po konačnom i izvršnom Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine.

Imajući u vidu navedeno, ovo vijeće nesporno zaključuje da ugovorno tijelo nije postupilo po Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 06. 2021. godine, uslijed čega se predmetna žalba usvaja i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak u fazu odlučivanja po žalbi žalitelja, broj: 289/2021 od 17. 03. 2021. godine.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ovo vijeće 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
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:
- DIA PROM d.o.o. Posušje, Fra Grge Martića bb, 88240 Posušje,
- Klinički centar Univerziteta Sarajevo, Bolnička 25, 71000 Sarajevo,
- evidencija
- a/a