BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-702-8/21

Mostar, 01.04.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj: 79-02/21 od 26.02.2021. godine, žalitelja Redex d.o.o. Banovići, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 09-380/2021 od 22.02.2021. godine u konkkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka i sukcesivna isporuka začina i začinskih sredstava za 2021.godinu"*, ugovornog organa Javna zdravstvena ustanova Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac, 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 01.04.2021. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 09-380/2021 od 22.02.2021. godine. Predmet se vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Javna zdravstvena ustanova Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog konkurentskog postupka javne nabavke *„Nabavka i sukcesivna isporuka začina i začinskih sredstava za 2021.godinu"*, donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 09-380/2021 od 22.02.2021. godine.

Obavještenje o nabavci broj 412-7-1-1-3-1/21 objavljeno je putem portala javnih nabavki 12.01.2021. godine.

Ponuđač Redex d.o.o. Banovići (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 09-380/2021 od 22.02.2021. godine, izjavio je žalbu 26.02.2021. 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 10.03.2021. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 18.03.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Nakon donošenja odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača zatražili smo uvid u ponude ponuđača koji su učestvovali u postupku javne nabavke i postupku e-aukcije te smo uočili da drugorangirani ponuđač Bosnakom doo Gračanica nije ispunio zahtjev i uslov iz tenderske dokumentacije ugovornog organa, te da drugorangirani ponuđač nije mogao nikako učestvovati u postupku sprovođenja e-aukcije iz sledećeg razloga:
Pregledom drugorangirane ožalbene ponude ponuđača Bosnakom doo Gračanica i obrazca za cijenu ponude za stavku 11 (paprika aleva) ustanovili smo da isti nije postupio prema zahtjevu i uslovu iz tenderske dokumentacije ugovornog organa te da nije ponudio proizvod Papriku Alevu kako je to ugovorni organ tražio tenderskim obrazcem.
Ožalbeni ponuđač je za navedenu stavku pod rednim brojem 11 naveo proizvođača Uvozi i pakuje Vega-Pak doo Hadžići zemlja porijekla Španija što je netočno i neispravno od strane ožalbenog.
Naziv Proizvođača spornog proizvoda paprika Aleva je: Prehrambena industrija AD ALEVA Novi Kneževac Republika Srbija.
Dokaz: fotografija proizvoda iz koje se jasno vidi koje Proizvođač proizvoda paprika aleva.
Prilog:odluka URŽ-a broj :JN2-01-07-1-645-7/18. strana 13.

Iz navedenog proizlazi da ožalbeni ponuđač Bosnakom doo Gračanica nije ispunio zahtjev i uslov iz tenderske dokumentacije, te je takva ponuda na osnovu člana 57. i 68 ZJN-a morala biti odbačena i proglasiti je neprihvatljivom za ugovorni organ.
Zahtijevamo da ugovorni poništi ranije donešenu odluku te donese novu, kojom će proglasiti ponudu ponuđača Bosnakom doo Gračanica kao formalno pravno neispravnom poštujući odredbe člana 57. i 68. Zakona o javnim nabavkama te odabere ponudu ponuđača Redex doo Banovići kao jedino formalno pravno i ekonomski najpovoljnijom ponudom za Ugovorni organ .

Ugovorni organ je aktom broj 09-484/2021 od 08.03.2021. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem navodi:

Ugovorni organ je utvrdio je da je žalba blagovremena, dopuštena, izjavljena od ovlaštenog lica, ali je neosnovana.
Ugovorni organ je utvrdio da je u u Aneksu 1- Obrazac za cijenu ponude, stavka 11 zahtijevan proizvod: "Paprika aleva."
Ugovorni organ je zahtijevao proizvod papriku alevu kao začin, a ne komercijalni naziv proizvoda "Aleva paprika" ili proizvođača "AD Prehrambena industrija ALEVA", Novi Kneževac, Republika Srbija.
Da je Ugovorni organ namjeravao zahtijevati proizvod određenog/konkretnog proizvođača i da je to opravdano u skladu sa članom 54. stav (9) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) ostavio bi mogućnost dostavljanja ekvivalenta tog proizvoda u skladu sa članom 54. stav (10) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14).
Ugovorni organ je utvrdio da je žalitelj "REDEX" d.o.o. Banovići u toku konkretnog postupka javne nabavke više puta postavljao pitanja/zahtjeve za pojašnjenjem za neke od proizvoda iz Tenderske dokumentacije u sistemu e-Procurement, ali isti ponuđač, kao ni bilo koji drugi potencijalni ponuđač nije postavio niti jedno pitanje vezano za stavku 11. tj. papriku alevu.
Ugovorni organ je stava da je žalitelj, ukoliko mu nije bilo jasno da li se radi o narodnom nazivu začina paprika aleva ili o nazivu komercijalnog proizvoda imao mogućnost postaviti pitanje Ugovornom organu u sistemu e-Procurement ili eventualno uložiti žalbu na Tendersku dokumentaciju, što žalitelj nije učinio.
Ugovorni organ dalje je utvrdio da je ožalbeni ponuđač "BOSNA KOM" d.o.o. Gračanica u ponudi broj: 09-182/2021 od 27.01.2021.godine, za stavku 11 - "paprika aleva" ponudio proizvod koji uvozi i pakuje "VEGA-PAK" d.o.o. Hadžići, a čiji proizvod nosi naziv: "ALEVA PAPRIKA SLATKA".
Dakle, naziv proizvoda kod žalitelja glasi: "Aleva paprika slatka mljevena", a kod ožalbenog glasi:"ALEVA PAPRIKA SLATKA".
Iz navedenog je jasno da sporni proizvod kod oba ponuđača nosi naziv "aleva paprika", a koji je i opšte poznati naziv za vrstu paprike/začina.
Ugovorni organ konstatuje da je iz naprijed navedenog jasno da je žalba žalitelja "REDEX" d.o.o. Banovići pokušaj vraćanja na početnu cijenu ponude iz razloga što je isti previše snizio ukupnu cijenu ponude na održanoj e-aukciji.
U prilog navedenom ide i to što žalitelj nije dostavio revidiranu ponudu u skladu sa održanom e-aukcijom u propisanom roku, a koju je bio u obavezi dostaviti u skladu sa Odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj:09-380/2021 od 22.02.2021. godine.
Isti je dostavio samo dokaze o ispunjavanju uslova iz člana 45. Zakona.
U skladu sa Preporukom komisije za javnu nabavku broj: 09-480/2021 od 05.03.2021 godine, direktor Ustanove donio je Odluku o obustavljanju postupka javne nabavke broj: 09-483/2021 od

08.03.2021.godine i kompletan spis iz predmetne javne nabavke (u kopiji) uputio Uredu za razmatranje žalbi BiH.
Iz gore navedenog i utvrđenog činjeničnog stanja i dokaza u spisu predmeta, žalba podnositelja je neosnovana, pa se predlaže da Ured za razmatranje žalbi BiH žalbu ponuđača "REDEX" d.o.o. Banovići broj: 79-02/21 od 26.02.2021. godine odbije u cjelosti i dozvoli ugovornom organu nastavak postupka javne nabavke.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-702-4/21 od 11.03.2021. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor 18.03.2021. godine na izjašnjenje ugovornog organa u kojem navodi:

Želimo da skrenemo pažnju ugovornom organu da isti nije u pravu, te ponovo nepoštuje Zakon o javnim nabavkama i njegove odredbe kao i odredbe svoje tenderske dokumentacije.
Da je naš žalbeni navod u cjelosti osnovan prilažemo dopis proizvođača VEGA-PAK doo Hadžići BiH koji jasno i nedvosmisleno potvrđuje da nije proizvođač Paprike ALEVE.
Prema tome ostajemo u cjelosti naših ranije iznešenih žalbenih navoda.
Skrećemo pažnju da je Ugovorni organ dužan da postupa prema odredbama Člana 3 .(Općih principa) Zakona o javnim nabavkama.
Ugovorni organ je jasno naznačio šta traži pod stavkom 11 obrazca za cijenu ponude koji artikal zahtijeva te naziv proizvođača spornog artikla, nama kao ponuđaču je bilo jasno šta trebamo ponuditi, dok se ožalbeni ponuđač Bosankom doo Gračanica nije pridržavao postavljenog uslova, a ugovorni organ želi nezakonito opravdati, ponudu ožalbenog koja od samog početka nije pravno-valjana te nije nikako mogla učestvovati u postupku e- aukcije. Napominjemo da ono što je od početka neispravno nemože se naknadno učiniti pravno valjanim.

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 je ponuđač Bosna-kom d.o.o. Gračanica za stavku pod r/b 11 „Paprika aleva“ ponudio proizvod koji uvozi i pakuje Vega-Pak doo Hadžići, dok je naveo zemlju porijekla Španija, što je prema mišljenju žalitelja netačno i neispravno, budući da od strane ožalbenog. naziv spornog proizvoda paprika Aleva „Prehrambena industrija AD ALEVA Novi Kneževac Republika Srbija“. Žalitelj navodi kako ponuđač Bosna-kom d.o.o. Gračanica nije ispunio zahtjev i uslov iz tenderske dokumentacije, te je takva ponuda na osnovu člana 57. i 68 ZJN-a morala biti odbačena i proglašena neprihvatljivom za ugovorni organ.
Ugovorni organ u izjašnjenju navodi kako je u Obrascu za cijenu ponude-robe (Aneks 1) pod stavkom 11 zahtjevao „Papriku alevu“, a ne komercijalni naziv proizvoda “Aleva paprika” ili proizvođača “AD Prehrambena industrija ALEVA”, Novi Kneževac, Republika Srbija, kako to navodi žalitelj. Naime, ponuđač “BOSNA KOM” d.o.o. Gračanica u ponudi broj: 09-182/2021 od 27.01.2021.godine, za stavku 11 - “paprika aleva” ponudio je proizvod koji uvozi i pakuje “VEGA-PAK” d.o.o. Hadžići, a čiji proizvod nosi naziv: “ALEVA PAPRIKA SLATKA”, iz čega proizilazi da sporni proizvod nosi naziv “aleva paprika”.
Ovaj organ je uvidom u ponudu ponuđača Bosna-kom d.o.o. Gračanica utvrdio kako je u Obrascu za cijenu ponude-robe (Aneks 1) pod stavkom 11 „Paprika aleva“ u kolonu „Naziv proizvođača i zemlja porijekla proizvoda“ navedeno **„Uvozi i pakuje “VEGA-PAK” d.o.o. Hadžići, z.p. Španija“**. Daljim uvidom u dostavljenu fotografiju ponuđenog proizvoda ovaj organ utvrđuje kako je na deklaraciji ponuđenog proizvoda navedeno:
ALEVA PAPRIKA SLATKA
Zemlja porijekla Španija
Pakuje: “VEGA-PAK” d.o.o. Hadžići

Ovaj organ iz deklaracije ponuđenog proizvoda nije mogao utvrditi **ko je proizvođač** ponuđenog proizvoda Aleva paprika slatka, budući da je ugovorni organ zahtjevao od ponuđača da navedu u koloni „**Naziv proizvođača** i zemlju porijekla proizvoda“, a posebno, ako se uzme u obzir da je žalitelj shodno članu 102. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dokazao postojanje činjenica i okolnosti koji se tiču pravnog interesa za podnošenje žalbe, tako što je dostavio Izjavu “VEGA-PAK” d.o.o. Hadžići, bez broja, od 16.03.2021. godine u kojoj se navodi da društvo Vega-pak **nije proizvođač** „Paprika Aleva“.

Imajući u vidu navedeno, ovaj organ usvaja žalbu žalitelja u cjelosti i poništava Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 09-380/2021 od 22.02.2021. godine, te predmet vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 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-Mijić

Dostaviti:

- Redex d.o.o. Banovići
- JZU Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko lijećenje „Ilidža" Gradačac
- evidencija
- a/a