BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2613-9/21
Mostar, 14.10.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača Plus Medical d.o.o. Tuzla, protiv Odluke broj: 60-04-4-40787 od 31.08.2021. godine Ugovornog organa JZU Klinički centar univerziteta u Sarajevu, u konkurentskom postupku javne nabavke *„Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/34/2021 - hirurški šivaći materijal II"*, objavljenog putem Obavještenja o nabavci broj 893-7-1-451-3-336/21 od 05.07.2021.godine, 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 Vijeća III održanoj dana 14.10.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba ponuđača*** Plus Medical d.o.o. Tuzla, protiv Odluke broj: 60-04-4-40787 od 31.08.2021. godine, Ugovornog organa JZU Klinički centar univerziteta u Sarajevu, u konkurentskom postupku javne nabavke *„Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/34/2021 - hirurški šivaći materijal II"* ***i poništava se:***
   - ***Odluka broj: 60-04-4-40787 od 31.08.2021. godine, te se predmet vraća na ponovni postupak.***
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 JZU Klinički centar univerziteta u Sarajevu (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) Odlukom broj: 60-04-4-40787 od 31.08.2021.godine, izvršio je odabir najpovoljnijeg ponuđača.
Na navedenu Odluku, žalbu je izjavio ponuđač Plus Medical d.o.o. Tuzla, (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 23.09.2021 godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 05.10.2021 godine.

Žalitelj Plus Medical d.o.o. Tuzla navodi da je dana 01.09.2020. godine, zaprimio Odluku o rezultatima okončanog konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda za predmetnu nabavku, te nakon pregleda i razmatranja iste, izjavio žalbu, blagovremeno, najkasnije 5 dana od dana primanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, sve prema sljedećem sadržaju žalbe i to:

Nakon zaprimanja i pregleda predmetne Odluke, utvrdili smo da je naša ponuda u predmetnoj Javnoj nabavci odbačena za LOT 1 i LOT 2 uz Obrazloženje: „Iz Potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH koju je ponuđač dostavio u okviru svoje ponude Komisija nije mogla izvršiti provjeru da li kataloški brojevi za medicinska sredstva ponuđena Aneksom 3 odgovaraju medicinskim sredstvima koja su registrovana kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH". Navedeno obrazloženje je dato i za odbačene ponude ponuđača Tuzla-Farm doo. Adrialine doo. Krajinagroup doo. Medical Partners doo.

Tenderskom dokumentacijom pod 4.4. Ostali uslovi za kvalifikaciju pod b. Ugovorni organ je tražio: *„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"*

Dakle, bez navođenja kriterija navedenog u obrazloženju a to je provjera ponuđenih kataloških brojeva. Ugovorni organ je bez ikakvih problema mogao identifikovati ponuđene hirurške konce i uporediti sa ponuđenim iz dostavljenih kataloga i uzoraka koji su traženi upravo radi utvrđivanja validnosti ponude.

Dostavljena Potvrda je izdata od jedinog validnog državnog organa za izdavanje iste, a to je Agencija za lijekve i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine kojom se stavlja u promet ponuđeno medicinsko sredstvo ***SA SVIM VARIJACIJAMA DATE U KOLONI KOJOM SE OPISUJU SVE VARIJACIJE I IZ KOJE JE MOGUĆE IZVRŠITI PROVJERU DA LI JE MEDICINSKO SREDSTVO PONUĐENO NA TENDERU ZAISTA UPISANO U REGISTAR AGENCIJE.***

Sve varijacije ponuđenog hirurškog konca sa svim karakteristikama iz proizvodnog programa proizvođača Katsan smo registrovali kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine što dokazuju i Rješenja Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine o upisu u registar medicinskih sredstava i to kolona: oblik i pakovanje (veličina, dimenzije sa svim varijacijama na kojima se jasno može vidjeti koje sve varijacije u svom asortimanu proizvođač ima za određenu vrstu konca.

Iz istog razloga je i Agencija za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine u cilju pojednostavljenja izdavanja Rješenja izdala opisno sve varijacije u jednoj koloni za jednu vrstu konca, umjesto da je kao i u ranijim slučajevima u dodatku 1 Potvrde dodavala sve kataloške brojeve, što je usložnjavalo proces izdavanja Potvrde i prilaganja kao dokaz registracije kod Ugovornih organa. **(preko 100 stranica sa preko 10.000 varijacija)**

Napominjemo da se na teritoriji Bosne i Hercegovine nesmetano prometuje i vrši uvoz svih ovih varijacija, a na osnovu Potvrde izdate od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine i to svih ponuđača čije su ponude odbačene predmetnom Odlukom.

U Potvrdi Agncije u obrazloženju osporenih potvrda od strane Ugovornog organa, stoji da su ispunjeni svi uslovi iz člana 112. Zakona o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine, na osnovu čega je odobren upis medicinskog sredstva u registar i dozvoljeno prometovanje na području Bosne i Hercegovine.

Ugovorni organ u svom raduje postupio suprotno svim ranijim postupcima javne nabavke predmeta nabavke, a to su hirurški konci i kontradiktoran je i ranijim svojim odlukama a i odlukama donesenim poslije ove javne nabavke što dokazujemo Okvirnim sporazumom potpisanim sa Ugovornim organom broj 01-04-1/34-12 od 10.12.2020. godine i to za hirurški konac LOT-1 u postupku Medicinska sredstav II/4/2020 koji dostavljamo u prilogu (PRILOG 1) pri čemu je prihvaćena ponuda za hirurški konac sa identičnom Potvrdom izdatom od strane Agencije za lijekove i medicinska sredstav Bosne i Hercegovine, koja se odbacuje ovom nabavkom.

Drugi primjer iste nelogičnosti je prihvatanje naše ponude gdje smo ocijenjeni kao validni ponuđači i pozvani na učešće u e-aukciji javne nabavke Medicinska sredstva KCUS-a II/3/2021 čiju dostavljenu Potvrdu dostavljamo u prilogu kao i Izvještaj o toku i završetku e- aukcije za LOT 26- Hirurški konci. Dostavljena potvrda je takođe identična dostavljenim potvrdama u predmetnoj javnoj nabavci a koje su odbačene. (PRILOG 2)

Takode u gore navedenoj javnoj nabavci, pozvani su i ostali učesnici koju su odbačeni predmetnom Odlukom.

Potvrde koje osporava Ugovorni organ su po završenim javnim nabavkama služile kao osnov za sklapanje Ugovora i Okvirnih sporazuma sa Ugovornim organima širom Bosne i Hercegovine pa i sa Ugvornim Organom Univerzitetski Klinički Centar Sarajevo. Smatramo da je Ugovorni organ napravio previd i da je iz kriterija koji nije niti tražen Tenderskom dokumentacijom neosnovano odbacio našu ponudu a i ponude ostalih ponuđača po ovom kriteriju a sa kojim takođe ima sklopljene Okvirne sporazume za predmet nabavke.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da nisu tačni navodi iz žalbe da je Komisija neosnovano odbacila ponudu ponuđača Plus Medical doo, odnosno da je ponuđač dostavio svu traženu dokumentaciju shodno tački 4.4. tenderske dokumentacije.

Tačkom 4.4. Tenderske dokumentacije pod tačkom b) traženo je da 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.

Ponuđač Plus Medical doo nije dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o upisu ponuđenog medicinskog sredstva sa svim prilozima koji su izričito predviđeni tačkom 4.4. pod b) tenderske dokumentacije, odnosno iz Potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH koju je žalitelj dostavio u okviru svoje ponude Komisija nije mogla izvršiti provjeru **da li kataloški brojevi za medicinska sredstva ponuđena Aneksom-3 odgovaraju medicinskim sredstvima koja su registrovana kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.**

Prema Službenom glasniku br. 4/2010, Pravilnikom o medicinskim sredstvima u članu 68. stav 1. propisano je „uz zahtjev za upis medicinskih sredstava klase I, IIa, IIb i III u registar, potrebno je podnijeti sljedeću dokumenatciju :

a) Obrazac zahtjeva za upis u registar medicinskih sredstava odgovarajuće klase (REG-MS- KL) potpisan i ovjeren od strane podnositelja zahtjeva, zajedno sa obrascem Dodatak 1" Dodatak 1 sadrži : zaštićeno ime, generički naziv, namjena, oblik i pakovanje i kataloški broj medicinskog sredstva.

Obrazac zahtjeva za upis u registar medicinskog sredstva s obrascem Dodatak 1, popunjava i ovjerava podnositelj zahtjeva. Na osnovu navedenog u predmetnoj nabavci imali smo 2 (dva) učesnika u postupku koji su dostavili Potvrdu Agencije u skladu sa tačkom 4.4. pod b) tenderske dokumentacije, što potvrđuje da traženu potvrdu Agencija izdaje u skladu sa tačkom 4.4. pod b) tenderske dokumentacije.

Također, napominjemo da niti jedan od učesnika u postupku nije tražio pojašnjenje za tendersku dokumentaciju niti se žalio na istu.

Komisija se u procesu rada rukovodila zadatim kriterijima tenderske dokumentacije.

Napominjemo da je u slučaju predmetne nabavke velika važnost kataloških brojeva i njihove registracije prilikom provjere tehničkih karakteristika medicinskog sredstva koje je predmet nabavke. Ciljevi i funkcija kataloških brojeva je da se pronađu izvori u kolekciji kao rezultat pretraživanja definisanih oblika kao i da se nabavi ili dobije pristup određenoj vrsti materijala.

Komisija ostaje pri svom stavu da žalitelj nije dokazao da su ponuđeni proizvodi sa kataloškim brojevima navedenim u Anex-u 3 ponude uopšte upisani u registar Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.

Na osnovu svega navedenog, Komisija smatra da u provedenom postupku nije ni u jednom trenutku postupala nejednako i diskriminirajuće niti u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama, te ista odbacuje žalbene navode kao neosnovane.

Podnosiocu žalbe i svim ostalim ponuđačima koji su dostavili svoje ponude dostavljeno je Obavještenje 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 proslijeđuje se URZ-u na dalje postupanje.

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 ugovorni organ ponudu žalitelja eliminisao iz razloga što ponuđač Plus Medical doo nije dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o upisu ponuđenog medicinskog sredstva sa svim prilozima koji su izričito predviđeni tačkom 4.4. pod b) tenderske dokumentacije, odnosno iz Potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH koju je žalitelj dostavio u okviru svoje ponude Komisija nije mogla izvršiti provjeru da li kataloški brojevi za medicinska sredstva ponuđena Aneksom 3 odgovaraju medicinskim sredstvima koja su registrovana kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.

Žalitelj spori svoju eliminaciju navodeći da..." Tenderskom dokumentacijom pod 4.4. Ostali uslovi za kvalifikaciju pod b. Ugovorni organ je tražio: „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".

Dakle, bez navođenja kriterija navedenog u obrazloženju a to je provjera ponuđenih kataloških brojeva. Ugovorni organ je bez ikakvih problema mogao identifikovati ponuđene hirurške konce i uporediti sa ponuđenim iz dostavljenih kataloga i uzoraka koji su traženi upravo radi utvrđivanja validnosti ponude.

Dostavljena Potvrda je izdata od jedinog validnog državnog organa za izdavanje iste, a to je Agencija za lijekve i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine kojom se stavlja u promet ponuđeno medicinsko sredstvo SA SVIM VARIJACIJAMA DATE U KOLONI KOJOM SE OPISUJU SVE VARIJACIJE I IZ KOJE JE MOGUĆE IZVRŠITI PROVJERU DA LI JE MEDICINSKO SREDSTVO PONUĐENO NA TENDERU ZAISTA UPISANO U REGISTAR AGENCIJE.Sve varijacije ponuđenog hirurškog konca sa svim karakteristikama iz proizvodnog programa proizvođača Katsan smo registrovali kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine što dokazuju i Rješenja Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine o upisu u registar medicinskih sredstava i to kolona: oblik i pakovanje (veličina, dimenzije sa svim varijacijama na kojima se jasno može vidjeti koje sve varijacije u svom asortimanu proizvođač ima za određenu vrstu konca.Iz istog razloga je i Agencija za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine u cilju pojednostavljenja izdavanja Rješenja izdala opisno sve varijacije u jednoj koloni za jednu vrstu konca, umjesto da je kao i uranijim slučajevima u dodatku 1 Potvrde dodavala sve kataloške brojeve, što je usložnjavalo proces izdavanja Potvrde i prilaganja kao dokaz registracije kod Ugovornih organa. (preko 100 stranica sa preko 10.000 varijacija).

Napominjemo da se na teritoriji Bosne i Hercegovine nesmetano prometuje i vrši uvoz svih ovih varijacija a na osnovu Potvrde izdate od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine i to svih ponuđača čije su ponude odbačene predmetnom Odlukom.U Potvrdi Agneije u obrazloženju osporenih potvrda od strane Ugovornog organa, stoji da su ispunjeni svi uslovi iz člana 112. Zakona o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i

Hercegovine na osnovu čega je odobren upis medicinskog sredstva u registar i dozvoljeno prometovanje na području Bosne i Hercegovine.Ugovorni organ u svom raduje postupio suprotno svim ranijim postupcima javne nabavke predmeta nabavke, a to su hirurški konci i kontradiktoran je i ranijim svojim odlukama a i odlukama donesenim poslije ove javne nabavke što dokazujemo Okvirnim sporazumom potpisanim sa Ugovornim organom broj 01-04-1/34-12 od 10.12.2020. godine i to za hirurški konac LOT-1 u postupku Medicinska sredstav II/4/2020 koji dostavljamo u prilogu (PRILOG 1) pri čemu je prihvaćena ponuda za hirurški konac sa identičnom Potvrdom izdatom od strane Agencije za lijekove i medicinska sredstav Bosne i Hercegovine, koja se odbacuje ovom nabavkom.Drugi primjer iste nelogičnosti je prihvatanje naše ponude gdje smo ocijenjeni kao validni ponuđači i pozvani na učešće u e-aukciji javne nabavke Medicinska sredstva KCUS-a II/3/2021 čiju dostavljenu Potvrdu dostavljamo u prilogu kao i Izvještaj o toku i završetku e- aukcije za LOT 26- Hirurški konci. Dostavljena potvrda je takođe identična dostavljenim potvrdama u predmetnoj javnoj nabavci a koje su odbačene. (PRILOG 2)....."

Razmatrajući sve navedeno ovaj organ ističe da je tačkom 4.4. Tenderske dokumentacije pod tačkom b) traženo je da 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.

Uvidom u ponudu žalitelja ovaj organ je utvrdio da je isti u Aneksu 3 Obrasca za cijenu jasno popunio svaku od traženih stavki uključujući i rubriku u koju je bilo potrebno upisati kataloške brojeve. Daljnim uvidom u ponudu utvrđeno je da je dostavljena Potvrda Agencije o lijekovima i medicinska sredstva, o upisu medicinskog sredstva u registar.

Ugovorni organ kao razlog za eliminaciju navodi da ponuđač Plus Medical doo nije dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH o upisu ponuđenog medicinskog sredstva sa svim prilozima koji su izričito predviđeni tačkom 4.4. pod b) tenderske dokumentacije odnosno iz Potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH koju je žalitelj dostavio u okviru svoje ponude Komisija nije mogla izvršiti provjeru da li kataloški brojevi za medicinska sredstva ponuđena Aneksom-3 odgovaraju medicinskim sredstvima koja su registrovana kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.

U vezi sa navedenim, ovaj organ ističe da je nejasno obrazloženje ugovornog organa iz razloga što isto ne sadrži jasne razloge eliminacije žalitelja.

Kao predhodno pitanje ovaj organ ističe da je tenderskom dokumentacijom predviđeno dostavljanje potvrde sa prilozima ali bez bližeg određenja šta potvrda treba da sadržava. Kako se radi o Ispravi nadležnog organa, na čiju formu i sadržaj ne može uticati ponuđač ovaj organ smatra da ugovorni organ nije pravilno utvrdio činično stanje, a sve u smislu argumentacije žalitelja koji navodi da ... *"Sve varijacije ponuđenog hirurškog konca sa svim karakteristikama iz proizvodnog programa proizvođača Katsan smo registrovali kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine što dokazuju i Rješenja Agencije za lijekove i*

medicinska sredstva Bosne i Hercegovine o upisu u registar medicinskih sredstava i to kolona: oblik i pakovanje (veličina, dimenzije sa svim varijacijama na kojima se jasno može vidjeti koje sve varijacije u svom asortimanu proizvođač ima za određenu vrstu konca.

Iz istog razloga je i Agencija za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine u cilju pojednostavljenja izdavanja Rješenja izdala opisno sve varijacije u jednoj koloni za jednu vrstu konca, umjesto da je kao i uranijim slučajevima u dodatku 1 Potvrde dodavala sve kataloške brojeve, što je usložnjavalo proces izdavanja Potvrde i prilaganja kao dokaz registracije kod Ugovornih organa. (preko 100 stranica sa preko 10.000 varijacija)..."

S tim u vezi, ugovorni organ u cilju pravilnog utvrđivanja činjeničnog stanja bio je u obavezi raspraviti sporno pitanje, te eventualno zatražiti pojašnjneje nadležnog organa kako bi pravilno utvrdio ispunjenost uslova.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ konsatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja, poništava pobijana Odluka broj 60-04-4-40787 od 31.08.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak, u kojem će postupiti po stavovima ovog organa iznesenim u ovom Rješenju i donijeti novu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabavki.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 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 nabavkama, te članom 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio 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, dip.ing.arh

Dostaviti:
- Plus Medical d.o.o. Tuzla,
- JZU Klinički centar univerziteta u Sarajevu

- Medical Partners d.o.o. Tuzla
- Promo d.o.o. Sarajevo
- evidencija
- a/a