BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2789-6/21
Mostar, 21. 10. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi DIA PROM d.o.o. Posušje od 08. 3. 2021. godine izjavljena na Odluku 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. 2. 2021. godine i Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, broj protokola: 01-11-3-54817-3/21 sa Ispravkom za obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-103/21 od 25. 2. 2021. godine, 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), na sjednici Vijeća I održanoj 21. 10. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba kao osnovana.

2. **Poništava se** u potpunosti postupak ugovornog tijela Klinički centar Univerziteta Sarajevo za javnu nabavu *Nabavka hematoloških analizatora (3kom) veće propusne moći sa mogućnošću boljeg diferenciranja za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a*, Tenderska dokumentacija za robe, broj: 01-11-3-54817-1/20 od novembra 2020. godine, Obavještenje o nabavci 893-1-1-806-3-506/20 od 27. 11. 2020. godine, kao i svi drugi akti doneseni u predmetnom postupku javne nabave.

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 raspisao otvoreni postupak za predmet nabave: *Nabava hematoloških analizatora (3 kom) za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 893-1-1-806-3-506/20 od 27. 11. 2020. godine.

DIA PROM d.o.o. Posušje (u daljem tekstu; **Žalitelj**) je izjavio žalbu ugovornom tijelu na

Odluku 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. 2. 2021. godine i Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, broj protokola: 01-11-3-54817-3/21 u Ispravci za obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-103/21 objavljene na portalu javnih nabava 25. 2. 2021. godine.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) ponovno proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj navodi kako izjavljuje žalbu na Izmjenu i dopunu tenderske dokumentacije za javnu nabavu „Nabavka hematoloških analizatora (3 kom) za potrebe OJ Klinička biohemija sa imunologijom KCUS-a", broj 01-11-3-54817-3/21, objavljeno na portalu javnih nabava dana 25.02.2021.g., te odluku o djelomičnom usvajanju žalbe u postupku javne nabave broj 01-11-3-8560 dana 17.2.2021.g. Žalbu žalitelj izjavljuje zbog povreda odredaba postupka, pogrešne primjene materijalnog prava iz razloga što ugovorno tijelo nije sačinilo tehničke specifikacije tražene robe u skladu sa općim principima Zakona o javnim nabavama. Ističe da ugovorno tijelo nije postupilo niti u skladu sa Rješenjem ovog tijela od 04. 2. 2021. godine. Posebno ističe da je predmetna tenderska dokumentacija pripremljena na način da se potencira roba „UniCel® DxH 900 Coulter® Cellular Analysis System" proizvođača „Beckman Coulter", a što je vidljivo iz tehničkih specifikacija proizvoda. U prilogu dostavlja usporedbu parametara hematoloških analizatora najvećih svjetskih proizvođača, te predlaže da se izmijene cjelokupni uvjeti predmetne javne nabave u pogledu tehničkih specifikacija.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 01-11-3-46635 od 06. 10. 2021. godine navodi da isto dostavlja na temelju Rješenja ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-2169-7/21 od 16. 9. 2021. godine i Zaključka o ispravci greške u Rješenju, broj: JN2-03-07-1-2169-11/21 od 30. 9. 2021. godine pri čemu je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i dostavljena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana navodeći kronološki slijed događaja u predmetnom postupku javne nabave. Smatra da je očiti razlog izjavljivanja žalbe taj što žalitelj ne može ponuditi odgovarajući uređaj odnosno uređaj koji ispunjava tražene tehničke specifikacije. Smatra da je tehnička specifikacija sačinjena u skladu sa potrebama ugovornog tijela i sukladno Zakonu o javnim nabavama poštujući opća načela iz navedenog zakona pri čemu posebno naglašava da u tehničkoj specifikaciji nigdje nije spomenut bilo kakav naziv proizvođača ili zemlja porijekla ili bilo što drugo što bi bilo zabranjeno člankom 54. Zakona o javnim nabavama, a tražene tehničke karakteristike može ispuniti oprema više proizvođača odnosno robnih marki; a eventualna činjenica je da isto ispunjava i Beckman Coulter što ne znači niti diskriminaciju niti da je baš njemu prilagođena - očito nije jer ih ima još da ispunjavaju.

Dalje, žalitelj navodi da u prilogu dostavlja usporedbu parametara hematoloških brojača koje može nuditi sa analizatorom Beckman Coulter UNiCel DxH 900. Ovaj navod nije osnovan, žalitelj paušalno i površno pokušava da ukaže na diskriminaciju, a što ni na kakav način nije dokazao. Ovaj organ je napravio tehničku specifikaciju shodno svojim stvarnim potrebama u

stalnoj želji za napretkom i praćenjem najnovijih svjetskih trendova u laboratorijskoj dijagnostici kako bi svim pacijentima osigurao brzu i kvalitetnu uslugu i zdravstvenu zaštitu.

Dalje, Žalitelj ponovno ponavlja isto, da je tehnička specifikacija opisa traženih parametara npr. pod rednim brojevima 4 i 5 koristi skraćenice koje koristi proizvođač Beckman Coulter. Ovaj navod nije osnovan iz razloga jer svi navedeni traženi parametri koriste internacionalne skraćenice koje se koriste u laboratorijskoj dijagnostici, iste koriste svi svjetski proizvođači a tako i sve zdravstvene ustanove, te nema osnova da je po ovom nešto nejasno Žalitelju ili isti ne poznaju osnove laboratorijske dijagnostike.

Na kraju rezimira i ukazuje da smatra da traženom tehničkom specifikacijom nije povrijeđena ni jedna odredba članka 54. Zakona o javnim nabavama. Nisu povrijeđeni ni osnovni principi iz članka 3. ZJN koje žalitelj paušalno citira u svojoj žalbi, a ni članak 44. koji žalitelj potpuno pogrešno navodi jer se ne odnosi na tehničke specifikacije, a niti jedan navod žalitelja se ne odnosi na uslove iz čl. 46-51. s kojima je u vezi članak 44. ZJN.

Zbog svega navedenog predlaže da se žalba odbije.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-2789-4/21 od 12. 10. 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, izmjena tenderske dokumentacije, osporavane odluke, 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.

Iz stanja spisa proizlazi da je Rješenjem Ureda za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 6. 2021. godine usvojena žalba žalitelja od 08. 3. 2021. godine, poništeni su akti ugovornog tijela i to: 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. 2. 2021. godine, Izmjene i dopune tenderske dokumentacije zajedno sa Ispravkom za obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-103/21 od 25. 2. 2021. godine i predmet je vraćen ugovornom tijelu na ponovni postupak sa uputom da sačini tehničke specifikacije na način da omogući 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 jer je u postupku nesporno utvrđeno da zahtjevi ugovornog tijela iz tenderske dokumentacije – tehničke specifikacije nisu usklađeni sa ZJN, što ugrožava temeljna načela postupaka.

Dalje je vidljivo kako je ugovorno tijelo temeljem gore navedenog rješenja izvršilo Izmjene i dopune tenderske dokumentacije za koju je Ispravku za Obavještenje o nabavci 893-1-1-806-8-356/21 objavilo dana 22. 7. 2021. godine. Međutim, žalitelj je žalbom od 30. 7. 2021. godine opravdano ukazao na propuste ugovornog tijela da postupi po Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 6. 2021. godine što je za posljedicu dovelo do toga da je Rješenjem Ureda za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, broj: JN2-03-07-1-2169-7/21 od 16. 9. 2021. godine usvojena žalba žalitelja od 30. 7. 2021. godine uložena na Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 7. 2021. godine, poništeni su akti ugovornog tijela Obavijest o nastavku postupka javne nabave, broj: 58-11-3-34025 od 14. 7. 2021. godine, Izmjene i dopune tenderske dokumentacije zajedno sa Ispravkom za i predmet je vraćen ugovornom tijelu na ponovni postupak u fazu odlučivanja po žalbi žalitelja od 08. 3. 2021. godine.

S obzirom da se ugovorno tijelo u svom izjašnjenju od 06. 10. 2021. godine izjasnilo da je žalba od 08. 3. 2021. godine neosnovana, te imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje izneseno u konačnom, izvršnom i pravomoćnom Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 6. 2021. godine kojim je usvojena žalba žalitelja od 08. 3. 2021. godine, kao i činjenicu da ugovorno tijelo nije postupilo u skladu sa uputom ovog tijela iznesenog u navedenom rješenju od 10. 6. 2021. godine jer nije odlučilo po žalbi žalitelja na način da istu usvoji u dijelu žalbenih navoda kojima se osporavala tehnička specifikacija niti je izvršilo izmjene tenderske dokumentacije kojim bi tehničke specifikacije sačinilo na način da omogući 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, a što je utvrđeno Rješenjem ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-2169-7/21 od 16. 9. 2021. godine, to ovo tijelo predmetni postupak javne nabave poništava u cijelosti jer, a kako je već gore navedeno, tehničke specifikacije u predmetnom postupku javne nabave nisu usklađene sa odredbama ZJN, što ugrožava temeljna načela postupaka javnih nabava.

Sukladno svemu navedenom, a posebno imajući u vidu propuste ugovornog tijela da postupi po konačnom, izvršnom i pravomoćnom Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-796-7/21 od 10. 6. 2021. godine, poništava se u potpunosti predmetni postupak javne nabave zajedno sa Tenderskom dokumentacijom za robe, broj: 01-11-3-54817-1/20 od novembra 2020. godine, Obavještenjem o nabavci 893-1-1-806-3-506/20 od 27. 11. 2020. godine, kao i svi drugi akti ugovornog tijela doneseni u predmetnom postupku javne nabave.

Imajući u vidu navedeno, ovo tijelo utvrđuje da je žalba **osnovana**.

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 ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputa o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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
- Klinički centar Univerziteta Sarajevo
- evidencija
- a/a