BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2580-8/21
Mostar, 21.10.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 30.08.2021. godine ponuđača Cherka company d.o.o. Mostar izjavljenu na Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 01-11-3-39534 od 23.08.2021. godine u postupku javne nabavke – Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/29/2021, ugovornog organa Univerzitetski klinički centar 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), te 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 21.10.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1.Usvaja se žalba i poništava se:

Odluka o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 01-11-3-39534 od 23.08.2021. godine za lot 6 i 7, te se predmet vraća ugovornom organu 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 Univerzitetski klinički centar Sarajevo, (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo Otvoreni postupak javne nabavke - Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/29/2021, za koji je Obavještenje o nabavci broj 893-1-1-353-3-255/21 objavljeno je na Portalu javnih nabavki dana 20.5.2021. godine. Nakon provedenog postupka ugovorni organ je donio Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 01-11-3-39534 od 23.08.2021. godine na koju je ponuđač Cherka company d.o.o. Mostar (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 20.09.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Dana 24.08.2021. putem fax-a smo zaprimili Odluku broj 01-11-3-39534 od 23.8.2021., kojim nas ugovorni organ obavještava da su izabrani najpovoljniji ponuđači u postupku nabave: Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/29/2021. Između ostalog za LOT 6 izbor ponuđača Ortopedija International d.o.o. Sarajevo i za LOT 7 izbor ponuđača Ortopedija International d.o.o. Sarajevo.

Ovim putem osporavamo izbor ovog ponuđača na ova dva LOTa, jer je ugovorni organ previdio da utvrdi ispravno činjenično stanje, pogrešno primijenio odredbe Zakona o javnim nabavkama i tenderske dokumentacije.

Za LOT 6. Kese za anus preter

Uvidom u ponude ostalih ponuđača, koji smo uradili u prostorijama ugovornog organa dana 27.8.2021., uočili smo sljedeće:

Ugovorni organ je u Aneksu 3- Obrazac za cijenu ponude, koji je ujedno i tehnička specifikacija (navodi se u točki 2.4. tenderske dokumentacije)- definirao za stavku 1 sljedeće:

Kese za anus preter sa podlogom 10-70 mm - ljepljiva podloga.

Ponuđač Ortopedija International d.o.o. Sarajevo je za tu stavku ponudio proizvod Esteem +, kataloškog broja 416701, proizvođača Convatec Limited. Uvidom u dostavljenu potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH broj 06-07.4-1-10374-3/18 od 6.8.2019. koja se nalazi na 31 stranici ponude, vidljivo je da je isto pomagalo registrirano za prometovanje na području Bosne i Hercegovine. Također je vidljivo da je naveden promjer stoma otvora 20-70 mm.

Pošto je tenderskom dokumentacijom tražena veličina, odnosno promjer od 10-70 mm, samim tim ponuđeno pomagalo ne odgovara tehničkim zahtjevima iz tenderske dokumentacije, tj. „ne pokriva" područje od 10-20 mm.

Prema gore navedenom, ponuda je morala biti proglašena tehnički neprihvatljivom, odnosno nekvalificiranom za daljnji postupak, te uopće nije trebao tražiti dostavu uzoraka. Uzorci se traže od kvalificiranih i tehnički prihvatljivih ponuđača.

Sukladno svemu navedenom tražimo da se ponuda ponuđača Ortopedija International d.o.o. Sarajevo proglasi tehnički neprihvatljivom i nekvalificiranom za daljni postupak.

Pošto naša ponuda ostaje jedina kvalificirana za ovaj LOT, tražimo da ugovorni organ za ovaj LOT dodijeli ugovor nama, kao najpovoljnijem kvalificiranom ponuđaču.

a LOT 7 - Kese za ileostomiju

Ugovorni organ u obrazloženju Odluke navodi sljedeće: "Nakon pregledanih dostavljenih uzoraka proizvođača Coloplast A/S, ne odgovaraju zbog krutog materijala i neadekvatnog prijanjanja podloge za kožu.

Ugovorni organ je ovim subjektivnim načinom eliminacije naše ponude za LOT 7 prekršio niz odredbi Zakona o javnim nabavkama i tenderske dokumentacije.

Naime, Zakon je jasno definirao uvjete postavljanja minimalnih tehničkih karakteristika, te pravljenja tenderske dokumentacije.

Naša ponuda za LOT 7 je u potpunosti pripremljena po zahtjevima iz natječajne dokumentacije, te je dostavljena ponuda medicinskih sredstava koja u potpunosti odgovaraju traženim uvjetima.

Koristimo priliku da ukažemo na nekoliko stvari:

Proizvode proizvođača Coloplast ugovorni organ koristi već dugi niz godina i nikada nije imao nijedan prigovor na iste

Ponuđeni proizvodi posjeduje sve certifikate kvalitete

Ponuđeni proizvodi su registrirani kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH Ponuđeni proizvodi se nalaze na tržištu BiH već dugi niz godina i nikada nije bilo reklamacija na iste

Isti proizvodi se prodaju u cijelom svijetu

Proizvode proizvođača Coloplast koriste stotine korisnika (pacijenata) u Bosni i Hercegovini već dugi niz godina (mi zastupamo i distribuiramo njihove proizvode već 21 godinu) i nikada nitko nije imao nijedan prigovor na iste

Proizvođač Coloplast A/S Danska je najveći proizvođač stoma pomagala u svijetu (godišnji prihod kompanije iznosi 18.544.000.000 DKK, što iznosi oko 4,87 milijardi KM i ima preko 12.000 zaposlenika)

Samim tim, ponuđena su vrhunska medicinska sredstva koja zadovoljavaju sve svjetske standarde u pogledu kvalitete, a ugovorni organ je iste eliminirao na osnovu subjektivne procjene. Zakon o javnim nabavkama je decidan i ne dopušta subjektivnu procjenu.

Uzimajući u obzir da je kod LOT-a 6 ugovorni organ propustio eliminirati ponuđača Ortopediju international d.o.o. Sarajevo, a koji je očito dostavio tehnički neprihvatljivu ponudu. Našu ponudu eliminirao na osnovu subjektivne procjene, a proizvode naše konkurencije Ortopedija international d.o.o. Sarajevo ocjenio kao odgovarajuću, dojma smo da smo u najmanju ruku diskriminirani, a da se pogodovalo maksimalno ponuđaču Ortopedija International d.o.o., ne mareći pri tome ni na svoju tendersku dokumentaciju, ni za odredbe Zakona o javnim nabavkama.

Sukladno svemu, zahtjevamo od ugovornog organa da za LOT 7, našu ponudu proglasi kvalificiranom, te da zakaže održavanje e-aukcije kvalificiranih ponuđača.

Ugovorni organ smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Ponuđač „CHERKA COMPANY4' d.o.o. Mostar je dana 01.09.2021. godine putem Protokola KCUS-a uložio Žalbu broj 60-11-3-40861 na Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabavke.

Na osnovu dostavljene Žalbe navedenog ponuđača Komisija je konstatovala da je Žalba za LOT 7 neosnovana iz sljedećih razloga:

Komisija je ponudu ponuđača CHERKA COMPANY d.o.o. Mostar ocijenila kao neodgovarajuću na osnovu dostavljenog mišljenja krajnjeg korisnika Klinike za opštu i abdominalnu hirurgiju, akt broj 13-11-3-35612 od 27.07.2021. godine - mišljenje na dostavljene uzorke proizvođača Coloplast A/S da isti ne odgovaraju zbog krutog materijala i neadekvatnog prijanjanja podloge za kožu. Komisija ostaje kod prvobitnog stava za navedeni LOT 7.

DOKAZ: Mišljenje krajnjeg korisnika akt broj 13-11-3-35612 od 27.07.2021. godine.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **usvojiti**.

Žalitelj predmetnom žalbom osporava ponudu ponuđača Ortopedija International d.o.o. Sarajevo, navodeći da je ponuda istog neprihvatljiva za lot 6 jer je navedeni ponuđač za stavku 1. Obrasca za cijenu ponude (Aneks 3) ponudio proizvod za koji je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva iz koje je vidljivo da je promjer stoma otvora 20-70 mm, a da je ugovorni organ za navedenu stavku zahtijevao Kese za anus preter sa podlogom 10-70 mm – ljepljiva podloga, ističući da samim tim ponuđeno pomagalo ne odgovara zahtjevima iz TD.

Uvidom u tendersku dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da su istom propisani uslovi za kvalifikaciju i potrebni dokazi, gdje je tačkom 4.4. (ostali uslovi za kvalifikaciju) propisano dostavljanje sljedećeg:

a.) Ovjerena izjava o posjedovanju zaključenih ugovora sa proizvođačima ponuđenih medicinskih sredstava, odnosno ovlaštenim zastupnicima proizvođača u BiH.

Napomena:

Izjavu o posjedovanju zaključenih ugovora sa proizvođačima ponuđenih medicinskih sredstava, odnosno ovlaštenim zastupnicima proizvođača u BiH, daje ponuđač u slobodnoj formi;

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.

Uvidom u ponudu ponuđača Ortopredija international d.o.o. Sarajevo, ovaj organ je utvrdio da je isti u Obrascu za cijenu ponude (Aneks 3) za LOT 6 na str. 5 ponude za stavku 1., kojom su tražene Kese za anus preter sa podlogom 10-70 mm- ljepljiva podloga, naveo da nudi proizvod kataloškog broja 416701, proizvođača Convatec LTD, zemlja porijekla Slovačka.

Daljnjim uvidom u ponudu navedenog ponuđača za lot 6, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 31. ponude dostavio Potvrdu broj 06-07.4-1-10374-3/18 od 06.08.2019. godine koju je izdala Agencija za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva kataloškog broja 416701, model One-Piece Closed Pouch 20-70 mm.

Imajući u vidu da je navedeni ponuđač za stavku 1. kojom su tražene Kese za anus preter sa podlogom 10-70 mm – ljepljiva podloga, dostavio dokaz iz kojeg je vidljivo da ponuđeni proizvod kataloškog broja 416701 ima promjer 20-70 mm, ovaj organ konstatuje da je isti ponudio proizvod koji ne zadovoljava zahtijevane tehničke karakteristike, s obzirom da je tehničkom specifikacijom tražen proizvod promjera 10-70 mm. Stoga se navod žalitelja smatra osnovanim.

Žalitelj žalbom dalje osporava razloge neprihvatljivosti njegove ponude za lot 7 navedene u pobijanoj odluci, navodeći da je ugovorni organ na subjektivan način eliminirao njegovu ponudu, suprotno Zakonu o javnim nabavkama.

Uvidom u pobijanu Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabavke broj 01-11-3-39534 od 23.08.2021. godine, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ na str. 11. Odluke naveo da ponuda ponuđača Cherka company d.o.o. za LOT 7 nije prihvaćena, na osnovu obrazloženja Klinike navedenog u Izvještaju.

Uvidom u Izvještaj Komisije za javne nabavke broj 10-33-4-38622 d 16.08.2021. godine, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ na str. 4 Izjašnjenja naveo da je komisija od dole navedenih ponuđača tražila pojašnjenje i uzorke:

Na str. 5. Izvještaja je navedeno: Cherka Company d.o.o.- Dopisom je tražena dostava uzoraka za LOT 7 kese za ileostomu (stavka 1, 2 i 3), akt broj 10-11-3-0682-4 od 28.06.2021. godine. Dostavljeni traženi uzorci, akt broj 10-11-3-0682-19 od 29.06.2021. godine.

Daljnjim uvidom u Izvještaj Komisije za javne nabavke, ovaj organ je utvrdio da je na str. 6. Izvještaja navedeno: LOT 7 Kese za ileostomu

*Nakon pregledanih dostavljenih uzoraka proizvođača Coloplast A/S, **ne odgovaraju zbog krutog materijala i neadekvatnog prijanjanja podloge za kožu.***

Uvidom u ponudu žalitelja, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 6. ponude u Obrascu za cijenu ponude (aneks 3) za lot 7, naveo da nudi sljedeće:

1. kese za ileostomu sa ispustom, jednodjelne, kataloški broj 5885, proizvođača Coloplast A/S, zemlja porijekla Danska
2. kese za ileostomu sa ispustom, bez podloge, kataloški broj 10387, proizvođača Coloplast A/S, zemlja porijekla Danska
3. podloške za kese za ileostomu sa ispustom 70 mm, kataloški broj 10045, proizvođača Coloplast A/S, zemlja porijekla Danska

Daljnjim uvidom u ponudu žalitelja ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 44. ponude dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva Vrećice za intestinalnu stomu otvorena-jednodjelna, kataloškog broja 5885, otvorenu vrećicu za stomu namijenjenu za prikupljanje sadržaja iz tankog crijeva (ileuma). Na str. 46. ponude žalitelj je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva Otvorene vrećice za intestinalnu stomu, dvodjelna, kataloškog broja 10387, vrećicu za stomu namijenjenu prikupljanju sadržaja iz stome. Na str. 48. ponude žalitelj je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva Podložne pločice za intestinalnu stomu, kataloškog broja 10045, pločice za stomu namijenjenu kod operacije karcinoma debelog crijeva, urinarnog trakta.

Na str. 30. ponude žalitelj je dostavio Izjavu kojom izjavljuje da će na zahtjev ugovornog organa dostaviti kataloge i uzorke medicinskih sredstava, besplatno.

Uvidom u tendersku dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da je tačkom 3.1. propisano da ponuda mora sadržavat:

l) Izjava da će na zahtjev ugovornog organa dostaviti Kataloge i uzorke medicinskih sredstava, i to besplatno uzorke medicinskih sredstava čija vrijednost po jedinici mjere ne prelazi iznos od 100,00KM (bez PDV-a) te ukoliko uzorak po jedinici mjere premašuje navedeni iznos isti se na zahtjev dostavlja na uvid. Ukoliko uzorak ne odgovara na osnovu argumentovanog mišljenja krajnjeg korisnika za kojeg se materijal nabavlja, ponuda se neće uzeti u razmatranje.

Daljnjim uvidom u tendersku dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da su tačkom 4. propisani uslovi za kvalifikaciju i to tačkom 4.1. uslovi u pogledu lične sposobnosti ponuđača, tačkom 4.2. uslovi u skladu sa članom 46. ZJN, tačkom 4.3. uslovi u skladu sa članom 47. ZJN, te tačkom 4.4. Ostali uslovi za kvalifikaciju, kojom je propisano dostavljanje sljedećeg:

a.) Ovjerena izjava o posjedovanju zaključenih ugovora sa proizvođačima ponuđenih medicinskih sredstava, odnosno ovlaštenim zastupnicima proizvođača u BiH.

Napomena:

Izjavu o posjedovanju zaključenih ugovora sa proizvođačima ponuđenih medicinskih sredstava, odnosno ovlaštenim zastupnicima proizvođača u BiH, daje ponuđač u slobodnoj formi;

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.

Razmatrajući žalbeni navod u kontekstu utvrđenog činjeničnog stanja, ovaj organ smatra da je isti osnovan, jer ugovorni organ kao razlog za odbacivanje ponude žalitelja za lot 7 navodi da je *nakon pregledanih dostavljenih uzoraka proizvođača Coloplast A/S*, konstatovano da isti ***ne odgovaraju zbog krutog materijala i neadekvatnog prijanjanja podloge za kožu***. S tim u vezi ovaj organ ističe da su predmetnom tendeskom dokumentacijom u Aneksu 3. propisane zahtijevane tehničke karakteristike, pa je tako ugovorni organ u Aneksu 3. za lot 7 pod vrstom materijala propisao da zahtijeva Kese za ileostomu sa ispustom, jednodjelne; Kese za ileostomu sa ispustom, bez podloge 70 mm i Podloške za kese za ileostomu sa ispustom 70 mm, dok tehničkom specifikacijom nije propisan sastav materijala niti način prijanjanja podloge za kožu, te je sporno na osnovu kojih kriterija i elemenata iz tehničke specifikacije je ponuda žalitelja za LOT 7 ocijenjena neprihvatljivom. Kako su tehničkom specifikacijom (Aneks 3) propisane zahtijevane tehničke karakteristike, ugovorni organ je ponude, pa i dostavljene uzorke, dužan cijeniti u skladu sa tehničkim karakteristikama/zahtjevima koje je sam postavio u tehničkoj specifikaciji, a što u konkretnom slučaju nije, s obzirom da su uzorci ocijenjeni prema kriterijima koji nisu ni traženi/navedeni u tehničkoj specifikaciji. Stoga je navod žalitelja ocijenjen osnovanim.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ ističe da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja i poništava pobijana Odluka o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 01-11-3-39534 od 23.08.2021. godine za lot 6. i 7., te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak u kojem će postupiti po stavovima ovog organa 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 1.166,66 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

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 pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Josip Dragić

Dostavljeno:

-Cherka company d.o.o. Mostar

-Univerzitetski klinički centar Sarajevo-UKCS

-Ortopedija international d.o.o. Sarajevo

-evidencija

-a/a