BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2973-7/21
Mostar, 02. 12. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja PRO-TEN Medical d.o.o. Gračanica, protokol br.: 654/2021 od 14. 10. 2021. godine zastupan po punomoćniku Saliha Begić, odvjetnica iz Tuzle, uložena na Odluku o izboru ponuđača Mipex d.o.o. Banja Luka u postupku nabavke broj: OP-24/21 nabavka maski i rukavica, broj: 01-03-7826-5/21 od 15. 9. 2021. godine u postupku javne nabave roba: *Nabavka maski i rukavica*, ugovornog tijela Javna ustanova Dom zdravlja Kantona 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 III održanoj 02. 12. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništavaju se akti ugovornog tijela Javna ustanova Dom zdravlja Kantona Sarajevo:

   - Odluka o izboru ponuđača Mipex d.o.o. Banja Luka u postupku nabavke broj: OP-24/21 nabavka maski i rukavica, broj: 01-03-7826-5/21 od 15. 9. 2021. godine, i
   - Zapisnik o provedenom otvorenom postupku nabavke broj OP-24/21 sa predmetnom nabavke zaštitnih maski i rukavica, broj: 01-11-7826-4/21 od 09. 9. 2021. godine.

   Predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.

3. Usvaja se zahtjev ponuditelja PRO-TEN Medical d.o.o. Gračanica za naknadu troškova za sastav žalbe po punomoćniku Saliha Begić, odvjetnici iz Tuzle, u ukupnom iznosu od 240,00 KM.

4. Nalaže se Ugovornom tijelu Javna ustanova Dom zdravlja Kantona Sarajevo da isplati troškove sastava žalbe ponuditelju PRO-TEN Medical d.o.o. Gračanica, zastupan po punomoćniku Salihi Begić, odvjetnici iz Tuzle, u ukupnom iznosu od 240,00 KM, a sve u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.

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

Obrazloženje

Javna ustanova Dom zdravlja Kantona Sarajevo (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je nakon provedenog otvorenog postupka donijelo Odluku o izboru ponuđača Mipex d.o.o. Banja Luka u postupku nabavke broj: OP-24/21 nabavka maski i rukavica, broj: 01-03-7826-5/21 od 15. 9. 2021. godine u postupku javne nabave roba: *Nabavka maski i rukavica.*

Ponuditelj PRO-TEN Medical d.o.o. Gračanica, zastupan po punomoćniku Saliha Begić, odvjetnica iz Tuzle (u daljem tekstu; **Žalitelj**) je dana 14. 10. 2021. godine uložio žalbu, protokol br.: 654/2021 na gore navedenu odluku ugovornog tijela.

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

Žalitelj u žalbi osporava ponude izabranog ponuditelja i ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar na način da isti u svojim ponudama nisu dostavili dokaz izdat od strane banke da računi nisu bili blokirani u posljednjih šest mjeseci računajući do trenutka dostavljanja ponuda pri čemu se poziva na odredbe točke 7.3.1. i 7.3.3. tenderske dokumentacije. U pogledu ponude izabranog ponuditelja osporava da se u istoj navodi pogrešan datum odnosno da je banka izdala potvrdu sa budućim vremenom jer je u potvrdi Sberbank a.d. Banja Luka od 01. 7. 2021. godine navedeno da ponuditelj Mipex d.o.o. Banja Luka ima otvoren račun koji nije bio blokiran u razdoblju od 30. 12. 2021. godine do 30. 6. 2021. godine, ali da dostavljena potvrda osim ovog propusta ima i propust što izabrani ponuditelj nije dokazao traženi uvjet odnosno da račun nije bio blokiran u posljednjih šest mjeseci do trenutka predaje ponude. Nadalje osporava i ponudu ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar da je dostavio tri potvrde banaka, ali da istima nije dokazao traženi uvjet odnosno da računi nisu blokirani u posljednjih šest mjeseci do trenutka predaje ponuda. Predlaže da se žalba usvoji, poništi osporavana odluka ugovornog tijela, predmet vrati ugovornom tijelu na ponovni postupak. Potražuje naknadu na ime sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 240,00 KM i ujedno potražuje troškove postupka na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 01-03-7826-7/21 od 21. 10. 2021. godine navodi da je žalba dopuštena, blagovremena i uložena od ovlaštene osobe ali je neosnovana, te ističe da je Komisija ustanovila da se radi o propustu banke kod Potvrde Sberbank a.d. Banja Luka od 01. 7. 2021. godine za izabranog ponuditelja u pogledu naznačenog razdoblja, te kao dokaz prilaže Potvrdu Sberbank a.d. Banja Luka od 16. 8. 2021. godine. Nadalje, smatra da su neosnovani i navodi koji se odnose na ponudu ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar smatrajući da je dostavljenim potvrdama dokazao uvjet u pogledu ekonomske i financijske sposobnosti, zbog čega predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela broj JN2-03-07-1-2973-4/21 od 12. 04. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Žalitelj se aktom, broj: 683/21 od 26. 11. 2021. godine očitovao na Izjašnjenje ugovornog tijela u kojem u cijelosti osporava navode ugovornog tijela i ostaje kod svih navoda iz žalbe, pa predlaže kao u žalbi.

U skladu s člankom 94. stavak (2) i (3) Zakona o javnim nabavama ponuditelj Mipex d.o.o. Banja Luka (u daljnjem tekstu: izabrani ponuditelj) je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-2973-5/21 od 28. 10. 2021. godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi Žalitelja, te mu je omogućeno da se očituje o istoj. Uvidom u spis predmeta konstatira se da izabrani ponuditelj nije dostavio očitovanje na žalbu žalitelja.

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 tenderske dokumentacije, ponude izabranog ponuditelja, ponude ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar, 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:

Žalitelj osporava ponudu izabranog ponuditelja i ponudu ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar iz razloga što u svojim ponudama nisu dostavili potvrde banke kojom dokazuju da računi ovih ponuditelja nisu bili blokirani u proteklih šest mjeseci računajući do trenutka dostavljanja ponuda, dok ugovorno tijelo smatra ovaj navod neosnovanim pri čemu dostavlja u spis predmeta Potvrdu Sberbank a.d. Banja Luka vezano za ponudu izabranog ponuditelja, a osporava iz istih razloga i navod koji se odnosi na ponudu ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar.

Razmatrajući žalbene navode, nakon izvršenog uvida u predmetnu tendersku dokumentaciju, broj: OP-24/21 od srpnja 2021. godine nespornim je zaključeno da je točkom 7.3.1. propisano *U skladu sa člankom 47. ZJN, ponuda će biti odbačena ako ponuđač ne ispuni sljedeće minimalne uvjete ekonomske i financijske sposobnosti: Da transakcijski računi svih poslovnih banaka ponuđača u kojima ponuđač ima otvoren račun, nisu bili blokirani proteklih šest mjeseci računajući do momenta dostavljanja ponuda.* Dalje, točkom 7.3.3. propisano je *Ocjena ekonomskog i financijskog stanja ponuđača će se izvršiti na osnovu Izvještaja o računima pravne osobe iz Jedinstvenog registra transakcijskih računa u BiH, Centralne banke BiH. Dokazi: Izvještaj o računima pravne osobe iz Jedinstvenog registra transakcijskih računa u BiH, Centralne banke BiH; Najmanje jedna odgovarajuća potvrda/dokument koje izdaju banke, a kojim se dokazuje da račun ponuđača nije bio blokiran u proteklih šest mjeseci računajući do trenutka dostavljanja ponude. Dokazi za uvjet iz točke 7.3.1. ne smiju biti stariji od 3 mjeseca računajući do trenutka dostavljanja ponude*, a točkom 8.6.2. propisano je *Rok za dostavljanje ponuda je 11. 8. 2021. godine do 10,00 sati. Ponude koje su dostavljene po isteku ovog roka će biti vraćene dobavljaču neotvorene*, a javno otvaranje ponuda će se održati 11. 8. 2021. godine u 13,00 sati u prostorijama ugovornog tijela što je propisano točkom 8.6.4. tenderske dokumentacije.

Uvidom u ponudu izabranog ponuditelja, broj protokola: 052-207/2021 od 28. 7. 2021. godine nespornim je zaključeno da se na stranici 30 nalazi Potvrda Sberbank a.d. Banja Luka, broj: 1200-17246/21 od 01. 7. 2021. godine u kojoj se navodi da Mipex d.o.o. Banja Luka ima tri

otvorena računa kod navedene banke, te da u razdoblju od 30. 12. 2021. godine do 30. 6. 2021. godine računi klijenta nisu bili blokirani, odnosno po računima klijenta nije bilo evidentiranih naloga za prinudnu naplatu. Dalje, uvidom u presliku Potvrde Sberbank a.d. Banja Luka od 16. 8. 2021. godine nespornim je zaključeno da navedena banka izjavljuje da je na Potvrdi, broj: 1200-17246/21 od 01. 7. 2021. godine učinjena evidentna greška u definiranju perioda u kojem računi Mipex d.o.o. Banja Luka nisu bili blokirani. pa ovim putem ispravljaju grešku i potvrđuju u razdoblju od 30. 12. 2020. godine do 30. 6. 2021. godine računi klijenta nisu bili blokirani, odnosno po računima klijenta nije bilo evidentiranih naloga za prinudnu naplatu. Ostali sadržaj ponude od 01. 7. 2021. godine je istinit i vjerodostojan, a potvrda se izdaje u svrhu ispravke evidentirane greške učinjene na Potvrdi, broj: 1200-17246/21 od 01. 7. 2021. godine koja se koristi u svrhu učešća na tenderu.

Uvidom u ponudu ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar od 9. 8. 2021. godine, nespornim je zaključeno da se na stranici 34 nalazi Potvrda UniCredit Bank, broj: MO14-1-6-21-188 od 01. 6. 2021. godine kojom se potvrđuje da ovaj ponuditelj u navedenoj banci ima otvoren glavni račun koji nije bio blokiran u posljednjih 12 mjeseci, na stranici 35 nalazi se Potvrda ProCredit Bank, broj: BO-06-0-1251/21 od 01. 6. 2021. godine kojom se potvrđuje da račun ovog ponuditelja na dan 01. 6. 2021. godine nije bio blokiran u posljednjih 12 mjeseci, te se na stranici 36 nalazi Potvrda Raiffeisen Bank, broj: 01973/21 od 01. 6. 2021. godine kojom se potvrđuje da ovaj ponuditelj ima račun u navedenoj banci koji nije bio blokiran u razdoblju od 31. 5. 2020. godine do 31. 5. 2021. godine.

Uvidom u Zapisnik o otvaranju ponuda od 11. 8. 2021. godine nespornim je zaključeno da je izabrani ponuditelj dostavio ponudu za predmetnu nabavu dana 06. 8. 2021. godine u 10,10 sati, dok je ponuditelj Cherka Company d.o.o. Mostar dostavio ponudu za predmetnu nabavu dana 10. 8. 2021. godine u 08:10 sati.

Člankom 57. stavak (1) ZJN propisano je *U postupku javne nabave kandidat/ponuditelj pridržava se zahtjeva i uvjeta iz tenderske dokumentacije.*

Člankom 68. stavak (4) točka i) ZJN propisano je *Ugovorno tijelo dužno je odbaciti zahtjev za sudjelovanje ili ponudu i u sljedećim slučajevima kad ponuda nije potpuna i ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije.*

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, nespornim je zaključeno da su ponuditelji u konkretnom postupku javne nabave s ciljem dokazivanje svoje ekonomske i financijske sposobnosti bili dužni dostaviti najmanje jednu odgovarajuću potvrdu/dokument izdan od banke kojim dokazuju da račun ponuditelja nije bio blokiran u posljednjih šest mjeseci računajući do trenutka dostavljanja ponude.

S tim u vezi, izabrani ponuditelj i ponuditelj Cherka Company d.o.o. Mostar nisu postupili u skladu sa točkom 7.3.3., a u svrhu dokazivanja uvjeta iz točke 7.3.1. tenderske dokumentacije jer je izabrani ponuditelj dostavio potvrdu Sberbank a.d. Banja Luka od 01. 7. 2021. godine (vidljivo na stranici 30) kojom je potvrđeno da računi nisu blokirani do 30. 6. 2021. godine, a trebao je dokazati da računi nisu blokirani do 06. 8. 2021. godine kao dana dostavljanja svoje ponude u predmetnom postupku javne nabave, dok je ponuditelj Cherka Company d.o.o. Mostar dostavio tri potvrde različitih banaka izdane dana 01. 6. 2021. godine kojima je dokazao da računi nisu bili

blokirani u posljednjih 12 mjeseci u UniCredit Bank i ProCredit Bank (vidljivo na stranicama 34 i 35) i da račun u Raiffeisen Bank nije bio blokiran u razdoblju od 31. 5. 2020. godine do 31. 5. 2021. godine (vidljivo na stranici 36), ali je isti trebao dostaviti najmanje jednu potvrdu banke kojom bi dokazao da račun nije bio blokiran u posljednjih šest mjeseci računajući do trenutka dostavljanja ponude odnosno do 10. 8. 2021. godine, pa kako su izabrani ponuditelj i ponuditelj Cherka Company d.o.o. Mostar dostavili ugovornom tijelu ponude za predmetnu nabavu dana 6. 8. 2021. godine (izabrani ponuditelj) odnosno dana 10. 8. 2021. godine (ponuditelj Cherka Company d.o.o. Mostar), to su isti pravilnom primjenom odredbe točke 7.3.3., a u svezi sa točkom 7.3.1. tenderske dokumentacije, bili dužni dostaviti najmanje jednu odgovarajuću potvrdu koju izdaju banka kojom bi dokazali da računi ponuditelja nisu bili blokirani u proteklih šest mjeseci računajući do trenutka dostavljanja ponude.

Prema tome, izabrani ponuditelj i ponuditelj Cherka Company d.o.o. Mostar nisu se pridržavali zahtjeva i uvjeta iz točke 7.3.1., odnosno 7.3.3. tenderske dokumentacije uslijed čega su postupili u suprotnosti sa odredbom članka 57. stavak (1) ZJN zbog čega je ugovorno tijelo učinilo propust jer je ponude izabranog ponuditelja i ponuditelja Cherka Company d.o.o. Mostar trebalo odbaciti u skladu sa člankom 68. stavak (4) točka i) ZJN iz razloga što su dostavili ponude koje nisu potpune i ne ispunjavaju zahtjeve iz tenderske dokumentacije.

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

Sukladno naprijed navedenom ovo tijelo vraća predmet Ugovornom tijelu na ponovni postupak u kojem će postupiti u skladu s stavovima ovog tijela i donijeti novu odluku u skladu sa ZJN i podzakonskim aktima.

Žalitelj je postavio zahtjev za nadoknadom troškova za sastav žalbe po punomoćniku u iznosu od 240,00 KM.

Imajući u vidu da je Žalitelj uspio sa žalbom, usvaja se i zahtjev da mu se dodijele troškovi sastava žalbe po odvjetniku u iznosu od 240,00 KM, a sve u skladu sa člankom 18. stavak (2) Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u F BiH („Službene novine FBiH", br. 22/04 i 24/04) za podneske kojima se pokreće upravni postupak, podneske sa činjeničnim navodima i obrazložene prijedloge u neprocjenjivim predmetima, nagrada iznosi 80 bodova i članka 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u F BiH („Službene novine FBiH", br. 22/04 i 24/04) po kojem vrijednost boda iznosi 3 KM, što ukupno iznosi 240,00 KM (80 bodova x 3 KM). Ovo tijelo odlučilo je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16. 3. 2018. godine kojom je Sud BiH naveo da je pravilan stav ovog tijela da se dodjeljuje nagrada u neprocjenjivim predmetima, a potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) ZJN 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 temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) ZJN 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), 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
Mirjana Antunović, dipl. iur.

Dostaviti:

- PRO TEN-MEDICAL d.o.o. Gračanica, putem punomoćnika Saliha Begić, odvjetnica iz Tuzle, Maršala Tita 52, 75000 Tuzla,
- Javna ustanova Dom zdravlja Kantona Sarajevo, Vrazova br. 11, 71000 Sarajevo,
- Mipex d.o.o. Banja Luka, Krajiških brigade 209, 78000 Banja Luka,
- Evidencija,
- a/a.