BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3544-8/21
Mostar, 13. 01. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Redex d.o.o. Banovići, broj: 930-12/21 od 13. 12. 2021. godine uloženoj na Odluku, broj: 09-2554/2021 od 10. 12. 2021. godine u postupku javne nabave roba: *Nabavka i sukcesivna isporuka Slatkih namaza za 2021. godinu*, ugovornog tijela Javna zdravstvena ustanova Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac, na temelju članka 93. stavak (7), članka 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", broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 13. 01. 2022. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se Odluka ugovornog tijela Javna zdravstvena ustanova Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac, broj: 09-2554/2021 od 10. 12. 2021. godine u postupku javne nabave roba: *Nabavka i sukcesivna isporuka Slatkih namaza za 2021. godinu* i Zapisnik po žalbi, broj: 09-2616/2021 od 17. 12. 2021. godine i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.

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

Javna zdravstvena ustanova Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je rješavajući po žalbi ponuditelja Bosna-Kom d.o.o. Gračanica, broj: 180-02/21 od 06. 12. 2021. godine donijelo Odluku, broj: 09-2554/2021 od 10. 12. 2021. godine.

Ponuditelj Redex d.o.o. Banovići (u daljnjem tekstu: **Žalitelj**) je dana 13. 12. 2021. godine uložio žalbu, broj: 930-12/21 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 navodi da je uvidom u ponudu ponuditelja Bosna-kom d.o.o. Gračanica, broj: 180/21 ustanovio da je isti za stavku broj 8. ponudio Marelica Marmelada Vitinka ad 860 grama. Smatra da je na navedeni način ponuđen nepostojeći artikl, obzirom da proizvođač Vitinka ad Kozluk vrši proizvodnju i pakovanje voda (gaziranih i negaziranih), sokova i aromatiziranih sokova i isti u svom proizvodnom programu nema ponuđeni prehrambeni artikal. Proizvođač Vitaminka ad Banja Luka u svom proizvodnom programu ima u ponudi artikl Kajsija/marelica džem extra u pakovanju od 860 grama, obzirom da se radi o dvije potpuno odvojene i različite firme to je ponuđač Bosna-kom d.o.o. ponudio nepostojeći artikl samim tim njegova ponuda je neispravna i morala je biti odbačena kao neprihvatljiva, a ugovor dodijeljen žalitelju. Predlaže da se donese rješenje o usvajanju žalbe u potpunosti, označi ponudu firme Bosna kom d.o.o. kao neprihvatljivu iz razloga navedenih u žalbi, i donese novu odluku kojom će izabrati firmu Redex d.o.o. kao jedinu prihvatljivu i najpovoljniju ponudu i izvrši dodjelu ugovora.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 09-2617/2021 od 17. 12. 2021. godine navodi da je žalba blagovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana. Zatim navodi kronološki tijek predmetnog postupka. Nakon dostavljene žalbe, Ugovorni organ uputio je ponuđaču Bosna-kom d.o.o. Gračanica Zahtjev za dostavu fotografije broj: 09-2580/2021 od 14. 12. 2021. godine, kojim traži od navedenog ponuđača da dostavi fotografiju i tehničke specifikacije za stavku 8. Obrasca za cijenu ponude-Robe koja glasi: "Marmelada od marelice, pakovanje tegla do 1 kg-". Ponuđač Bosna-kom d.o.o. Gračanica dostavio je Ugovornom organu Odgovor broj: 09-2590/2021 od 15. 12. 2021. godine, u kojem navode: "Kao proizvođača naveli smo Vitinka, a poslali smo sliku proizvođača Vitaminka a.d traženog proizvoda a sve je nastalo zbog integracije navedena dva privredna subjekta, tako sa u datom momentu je nepoznato ko će i koji naziv i kojeg proizvođača će se nalaziti na proizvodu."

Ugovorni organ je provjerio navedeni navod, te utvrdio da je došlo do integracije dva privredna subjekta, Vitinke i Vitaminke, a što potkrepljuje u vidu dokaza označenog kao Prilog 1.

Iz gore navedenog i utvrđenog činjeničnog stanja i dokaza u spisu predmeta, predlaže da Ured za razmatranje žalbi BiH žalbu odbije u cijelosti i dozvoli ugovornom organu nastavak postupka javne nabavke.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-3544-4/21 od 22. 12. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da je žalitelj

dostavio odgovor na gore navedeni akt ovog tijela u kojem u cijelosti osporava navode ugovornog tijela, pa predlaže kao u žalbi.

U skladu s člankom 94. stavak (2) i (3) Zakona o javnim nabavama ponuditelj Bosna-Kom d.o.o. Gračanica, kao stranka u postupku, je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-3544-5/21 od 22. 12. 2021. godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da je navedeni ponuditelj dostavio odgovor na gore navedeni akt ovog tijela u kojem navodi da je žalba preuranjena jer su u konkretnom postupku pristigle dvije prihvatljive ponude, nakon čega slijedi prijava postupka na provođenje e-aukcije. Dalje ističe da je žalbeni navod bespredmetan i u cijelosti neosnovan jer se radi o jednoj integriranoj korporaciji a čiji i kakav naziv će budući proizvod, Džem od Marelice nositi trenutno je nepoznato, ali Ugovorni organ ima saznanja u cijelosti o kojem se proizvodu radi, koji je ponuđen, jer je kao takav jedinstven na tržištu, a što je i cilj upisivanja naziva proizvođača. Smatra da je Ugovorni organ neprihvatajući žalbu postupio u skladu sa Zakonskim odredbama, a žalitelju dao mogućnost da postupak dobije putem e-aukcije što je ispravno i opravdano, sve u skladu sa članom 3. ZJN.

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, osporavane odluke ugovornog tijela, ponude ponuditelja Bosna-Kom d.o.o. Gračanica, 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:

Iz stanja spisa proizlazi da je Odlukom ugovornog tijela, broj: 09-2554/2021 od 10. 12. 2021. godine usvojena u cijelosti kao osnovana žalba ponuditelja Bosna-Kom d.o.o. Gračanica, broj: 180-02/21 od 06. 12. 2021. godine, te je postupak javne nabave vraćen na početnu fazu ocjenjivanja (članak 1. dispozitiva), poništena je odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 09-2471/2021 od 02. 12. 2021. godine (članak 2. dispozitiva), postupak javne nabave vraćen je na početnu fazu ocjene ponuda iz razloga što je ponuda ponuditelja Bosna-Kom d.o.o. Gračanica prihvatljiva (članak 3. dispozitiva), te je odluka stupila na snagu danom donošenja (članak 4. dispozitiva).

Razmatrajući žalbeni navod, a nakon izvršenog uvida u predmetnu tendersku dokumentaciju, evidencijski broj nabavke: JNKZ/01-2470-4 od listopada 2021. godine (u daljnjem tekstu: TD), nespornim je utvrđeno:

- u Aneksu 1 Obrazac za cijenu ponude – robe za redni broj 8, u opisu robe je navedeno *Marmelada od marelice, pakovanje tegla do 1kg.*

Uvidom u kopiju ponude ponuditelja Bosna-kom d.o.o. Gračanica, broj: 180/21 od 09. 11. 2021. godine, nespornim je utvrđeno:

- na stranici 7 nalazi se Aneks 1 Obrazac za cijenu ponude – robe gdje je za stavku pod rednim brojem 8 *Marmelada od marelice, pakovanje tegla do 1kg* u koloni *naziv proizvoda, naziv proizvođača, neto težina* upisano Marelica marmelada Vitinka a.d. 860 g.

Uvidom u dokaze dostavljene uz žalbu, nespornim je utvrđeno da ekstra džem od marelice – pasterizirano u neto količini od 860 g proizvodi proizvođač Vitaminka a.d. Banja Luka.

Dakle, iz stanja spisa proizlazi da je između stranaka u postupku pravne zaštite sporna činjenica da je ponuditelj Bosna-kom d.o.o. Gračanica ponudio proizvod proizvođača Vitinka koji po navodu žalitelja uopće ne proizvodi takav proizvod.

Kako je već gore navedeno, u konkretnom postupku javne nabave ponuditelj Bosna-kom d.o.o. Gračanica je ponudio proizvod od proizvođača Vitinka a.d. Kozluk koja ne proizvodi ponuđeni proizvod, što uostalom ne spori niti ponuditelj Bosna-kom d.o.o. Gračanica navodeći da je potpuno nebitno koji je proizvođač upisan, Vitinka ili Vitaminka jer se radi o jednoj integriranoj korporaciji, a da pri tome nije dostavio niti jedan materijalni dokaz kojim bi potkrijepio svoj navod. Osim toga, iz Priloga 1 dostavljenog uz izjašnjenje ugovornog tijela koji se odnosi na novinski članak objavljen na portalu capital.ba dana 01. 8. 2020. godine pod nazivom *Vitinka uvećala vlasništvo u Vitaminci 92,4 odsto* dolazi se do zaključka da nakon više od godinu dana nije došlo do promjene naziva proizvođača u pogledu slatkih proizvoda koje u svom asortimanu nudi proizvođač Vitaminka a.d. Banja Luka. Dakle, ponuditelj Bosna-kom d.o.o. Gračanica je svjestan svoga propusta u pogledu upisivanja naziva proizvođača, ali isti neosnovano i proizvoljno pokušava opravdati prostim navodom. Neosnovano je pozivanje ponuditelja Bosna-Kom d.o.o. Gračanica da je žalba preuranjena jer je u osporavanoj odluci navedena uputa o pravnom lijeku, a koje pravo je žalitelj iskoristio ulaganjem žalbe na osporavanu odluku ugovornog tijela.

S tim u vezi, ponuditelj Bosna-kom d.o.o. Gračanica se u konkretnom postupku javne nabave nije pridržavao zahtjeva i uvjeta iz TD odnosno Aneksa 1 Obrasca za cijenu ponude – robe jer je ponudio proizvod od proizvođača koji ne proizvodi marmeladu marelicu što znači da je ovaj ponuditelj postupio protivno odredbi članka 57. stavak (1) ZJN zbog čega je ponuda ponuditelja Bosna-kom d.o.o. Gračanica trebala biti odbačena u skladu sa odredbom članka 68. stavak (4) točka i) ZJN.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo vijeće utvrđuje da je žalba osnovana zbog čega poništava Odluku ugovornog tijela, broj: 09-2554/2021 od 10. 12. 2021. godine za predmetnu nabavu i predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak koje je dužno postupiti u skladu sa stavovima ovog tijela i donijeti novu odluku o izboru sukladno odredbama ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavama.

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) ZJN i članku 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, 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
Ilija Ignjatić, dipl. iur.

Dostaviti:
- Redex d.o.o. Banovići, Ul. 10. September broj 88A, 75290 Banovići,
- Javna zdravstvena ustanova Centar za fizikalnu medicinu, rehabilitaciju i banjsko liječenje „Ilidža" Gradačac, Ulica Hazna bb, 76250 Gradačac,
- Bosna-Kom d.o.o. Gračanica, Stjepan polje bb, 75324 Stjepan polje,
- Evidencija,
- a/a.