BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Број: ЈН2-02-07-1-69-7/22
Бања Лука, 17.02.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука рјешавајући по жалби понуђача: "Krajinagroup" д.о.о Бањалука, број 1562/21 од 29.12.2022. године, изјављеној на Одлуку о додјели уговора, број: 3808/21 од 27.12.2021. године, уговорног органа ЈЗУ Дом здравља Пале, у поступку јавне набавке роба, лијекова, санитетског и осталог потрошног материјала, који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда, на основу члана 103, 104. и 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" број 39/14), на сједници Вијећа одржаној дана 17.02.2022. године, д о н и ј е л а ј е

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.

2. Поништава се поступак јавне набавке у дијелу за ЛОТ 3, те акти уговорног органа:
   - Одлука о додјели уговора, број: 3808/21 од 27.12.2021. године,
   - Тендерска документација број 3393/21 од 23.11.2021. године, Измјењена и допуњена тендерска документација, број 3530/21 од 02.12.2021. године, у дијелу који се односи за ЛОТ 3,
   - Други акти уговорног органа донесени у поступку јавне набавке у дијелу који се односи на ЛОТ 3.

3. Повратсредстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 166,66 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

О б р а з л о ж е њ е

Дана 29.11.2021. године уговорни орган ЈЗУ Дом здравља Пале (у даљем тексту: уговорни орган) објавио је обавјештење о набавци, број 1108-7-1-11-3-10/21 у поступку јавне набавке роба, лијекова, санитетског и осталог потрошног материјала, који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда. Предметна набавка је подијељена на четири лота.

Након проведеног поступка уговорни орган је донио Одлука о додјели уговора, број: 3808/21 од 27.12.2021. године за ЛОТ 3 – Остали потрошни материјала, против које је жалилац "Krajinagroup" д.о.о Бањалука, (у даљем тексту: жалилац), изјавио жалбу, број 1562/21 од 29.12.2022. године, коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама заједно са Изјашњењем на жалбу прослиједио Канцеларији за разматрање жалби, Филијала Бањалука. Предметна жалба је код овог органа запримљена дана 11.01.2022. године. Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 28.01.2022. године.

Жалилац у жалби наводи сљедеће:

„Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука са сједиштем у Бањој Луци. у улици Новаковићи бб, улаже жалбу на Одлуку о дођели уговора број 3808/21 од 27.12.2021. године коју смо запримили путем мада 28.12.2021. године, а у вези са набавком под називом "Набавка роба, лијекова, санитетског и осталог потрошног материјала" са бројем обавјештења о набавци 1108-7-1- 11-3-10/21 објављеним на порталу јавних набавки 29.11.2021. године. Жалба се односи на Лот 3- Остали потрошни материјал.

Доказ: Копија Одлуке о додјели уговора број 3808/21

Жалба се подноси у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине чланом 97. којим је дефинисано следеће: "Члан 97.(Активна легитимација) Жалбу може поднијети сваки привредни субјекат који има или је имао интерес за додјелу уговора о јавној набавци и који учини вјероватним даје у конкретном поступку јавне набавке била или је могла бити проузрокована штета због поступања уговорног органа, а које се у жалби наводи као повреда овог закона и подзаконских аката од стране уговорног органа у поступку јавне набавке ", као и чланом 101. ставом 1, тачком б) којом је дефинисано следеће: "Члан 101. (Рокови изјављивања жалбе уговорном органу) 1) Жалба се може изјавити: д) најкасније 10 дана након запримања одлуке којом се одлучује о појединачном праву из јавне набаве у односу на поступак прегледа и оцјене способности, те поступак прегледа, оцјене и избора најповољнијег понудитеља; "

Понуђач "Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука је доставио понуду у вези са предметом набавке дана 17.12.2021. године, а у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине чланом 57. ставом 1 којим је дефинисано следеће:" Члан 57. (Припрема понуде) (1) У поступку јавне набавке кандидат/понуђач придржава се захтјева и услова из тендерске документације. " У склопу понуде је достављена понуда и за Лот 3 - Остали потрошни материјал

У склопу техничке спецификације за Лот 3- Остали потрошни материјал, Уговорни орган је захтијевао медицински етанол што се види из описа и наведеног хемијског састава кемикалије која се тражи, односно Уговорни орган тражи Алкохол са концентрацијом 96%. У складу са Законом о акцизама Босне и Херцеговине сваки

производ који садржи више од 2% етанола у свом саставу подлијеже трошковима акцизе.

Приликом увоза медицинског етанола, цариници обрађују документацију и прослијеђују шпедитеру документацију на којој стоји обрачунат износ акцизе и трошкова које је увозник у обавези да плати приликом увоза робе. "За Царину надлежна институција је Управа за индиректно-неизравно опорезивање. Царина је основна увозна дажбина која се наплаћује на робу која се увози у царинско подручје Босне и Херцеговине. По својим основним карактеристикама сврстава се у групу индиректних пореза, терети потрошњу, урачунава се у цијену робе и преваљује на крајњег потрошача што је означава као облик пореза на промет. Царина има основне елементе као и порез: царински повјерилац, царински дужник, царинска основица, царинска стопа, царинске олакшице.

Обавеза плаћања царине настаје када предметна роба пређе царинску линију . док код осталих облика пореза та чињеница нема никакву улогу. 2005. године успостављен је јединствени царински систем у БиХ. чији су основни елементи утврђени Законом о царинској политици БиХ који се примјењује на цијелој територији БиХ. Царина се заједно са осталим врстама индиректних пореза уплаћује на Јединствени рачун Управе за индиректно опорезивање. Дакле, приликом увоза Царина одреди износ акцизе за медицински етанол који скалира у односу на постотак етанола. а у складу са Законом о акцизама Босне и Херцеговине."

Према Закону о акцизама БиХ, на основу члана IV. 4.а) Устава Босне и Херцеговине, Парламентарна скупштина Босне и Херцеговине на 54. сједници Представничког дома одржаној 27. маја 2009. године и на 31. сједници Дома народа, одржаној 18. јуна 2009. године усвојила је Закон о акцизама у Босни и Херцеговини.

Доказ: Закон о акцизама Босне и Херцеговине

Законом о акцизама Босне и Херцеговине чланом 4. дефинисано је следеће:

"Члан 4. (Акцизни производи)

(1) Предмет опорезивања је промет акцизних производа који су произведени у Босни и Херцеговини када произвођач први пут њима прометује и/или увоз акцизних производа у Босну и Херцеговину (у даљњем тексту: БиХ).

(2) Акцизним производима, у смислу става (И) овог члана, сматрају се:

а) нафтни деривати;

б) духанске прерађевине;

ц) безалкохолна пића;

д) алкохол, алкохолна пића и воћна природна ракија;

е) пиво и вино;

ф) кафа. "

Законом о акцизама Босне и Херцеговине чланом 8. дефинисано је следеће:

"Члан 8.

(Алкохол, алкохолна пића и воћна природна ракија)

(1) Алкохолом се, у смислу члана 4. став (2) тачка д) овог закона, сматрају све врсте алкохола, независноод сировине из које се добива и поступка добивања.

(2) Алкохолним пићима се, у смислу члана 4. став (2) тачка д) овог закона, сматрају пића која садрже више од 2% алкохола. "

Законом о акцизама Босне и Херцеговине чланом 15. дефинисано је следеће:

"Члан 15.(Основица акцизе)

(1) Основица акцизе одређена је:

а) количином, за акцизне производе за које се акциза плаћа по мјерној јединици;"

Законом о акцизама Босне и Херцеговине чланом 19. дефинисано је следеће:

"Члан 19.

(Износи акцизе за алкохол и алкохолна пића и воћну природну ракију)

За алкохол, алкохолна пића и воћну природну ракију акциза се плаћа по литру апсолутног алкохола, и то:

а) алкохол 15,00 КМ;

б) алкохолна пића 15,00 КМ;

ц) воћна природна ракија 8,00 КМ."

Обзиром да акциза није крајњи трошак за Уговорни орган, јер исти има право повратa на акцизу у року од 30 дана на основу упућеног Захтјева према Управи за индиректно-неизравно опорезивање Босне и Херцеговине, долазимо до закључка да је понуда понуђача „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука најповољнија и у складу са Законом о акцизама Босне и Херцеговине. Уговорни орган да би вршио повратак акцизе не мора да буде порески обвезник. Сваки порески обвезник, као правно лице или подузетник, дужан је да приликом првог прометовања (производње или увоза) на територији државе Босне и Херцеговине пријави акцизу Управи за индиректно - неизравно опорезивање Босне и Херцеговине која је као институција надлежна да контролише акцизне производе. Кроз чланове 22. и 23. Закона о акцизама Босне и Херцеговине дефинисан је настанак обавезе обрачунавања акцизе. као и плаћања акцизе.

У члану 15: Закона о акцизама Босне и Херцеговине одређен је начин на који се израчунава основица за акцизу. а кроз члан 19. јасно је дефинисан износ акцизе.

(У прилогу Вам достављамо копију Закона о акцизама Босне и Херцеговине.)

Компанија „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука већ дуги низ година испоручује медицински алкохол следећим јавним здравственим установама које нису порески обвезници а врше повратак акцизе:

1. ЈУ Дом здравља Велика Кладуша
2. ЈУ Дом здравља Бужим
3. ЈУ Дом здравља Кључ
4. ЈЗУ Дом здравља "Др. Јован Рашковић" Мркоњић град
5. ЈЗУ Општа болница Градишка
6. ЈЗУ Завод за трансфузијску медицине Репиблике Српске
7. Завод за физикалну медицине и рехабилитацију "Др. Мирослав Зотовић"
8. Универзитет у Бањој Луци- Дентална клиника
9. ЈЗУ Болница "Свети апостол Лука" Добој
10. ЈУ Дом здравља Жепче са стационаром
11. ЈУ Дом здравља Зеница
12. ЈУ Болница Травник
13. Дом здравља Кантона Сарајево

14. ЈУ Завод за медицине рада Кантона Сарајево
15. ЈЗУ Завод за форензичку психијатрију Соколац
16. ЈУ Кантонална Болница "Др. Сафет Мујић" Мостар
17. ЈЗУ Дом здравља Столац
18. ЈЗУ Болница Требиње

Законом о акцизама Босне и Херцеговине, чланом 41. Прекршаји јасно су дефинисани прекршаји и износи новчаних казни са којима ће прометници акцизним производима бити кажњени уколико се не буду придржавали овог Закона и његових одредби.

Закон о хемикалијама Републике Српске дефинисао је сљедеће одредбе које су битне за промет хемикалијама на територији ентитета Републике Српске:

„Евиденције о хемикалијама

Члан 27.

(1) Произвођач и увозник хемикалија обавезан је да води евиденције о хемикалијама.

(2) Извјештај о производњи и стављању на тржиште хемикалија на годишњем нивоу, произвођач и увозник дужни су доставити Министарству најкасније до 31. јануара текуће године за претходну годину.

(3) Министар доноси Правилник о садржају евиденција о хемикалијама и начину годишњег извјештавања.

Упис у Регистар произвођача и увозника хемикалија

Члан 28.

(1) Произвођач и увозник хемикалија дужан је да своју дјелатност, прије почетка производње и увоза, пријави Министарству, при чему одговара за тачност, потпуност и истинитост података поднесених у пријави Министарству.

(2) На основу поднесене пријаве дјелатности из става И. овог члана, Министарство врши упис у Регистар произвођача и увозника хемикалија (у даљем тексту: Регистар).

(3) О извршеном упису у Регистар издаје се увјерење.

(4) За упис у Регистар произвођач и увозник плаћа накнаду.

(5) Министарство води Регистар у електронској форми, а извод из Регистра се објављује на интернет страници Министарства.

(6) Министар доноси Правилник о Регистру произвођача и увозника хемикалија.

(7) Правилником из става 6. овог члана прописује се садржај пријаве, начин уписа и издавање увјерења о упису произвођача и увозника у Регистар и садржај Регистра.

ГЛАВА В

ИНТЕГРАЛНИ ИНВЕНТАР ХЕМИКАЛИЈА

Интегрални инвентар хемикалија

Члан 29.

(1) Интегрални инвентар хемикалија које се налазе на тржишту Републике води Министарство, а састоји се од Инвентара хемикалија, Инвентара биоцида и података о средствима за заштиту биљу.

(2) Податке за Инвентар хемикалија обезбјеђује произвођач и увозник хемикалија на основу одредаба овог закона које се односе на Инвентар хемикалија.

(3) Податке за Инвентар биоцида обезбјеђује произвођач и увозник биоцида на основу закона којим се уређују биоцији.

(4) Податке о средствима за заштиту биља доставља орган надлежан за стављање на тржиште средстава за заштиту биља на основу закона којим се уређују средства за заштиту биља.

(5) Интегрални инвентар кемикалија води се као електронска база података.

(6) Министар доноси Правилник о Интегралном инвентару кемикалија.

(7) Правилником из става 6. овог члана прописује се садржај и начин вођења Интегралног инвентара кемикалија, те начин достављања података за потребе вођења овог инвентара.

Инвентар хемикалија

Члан 30.

(1) Произвођач или увозник кемикалије која се производи или увози ч Републику у количини изнад прописане доње границе на годишњем нивоу, дужан је да ту кемикалију упише у Инвентар кемикалија који води Министарство.

(2) Министар доноси Правилник о Инвентару кемикалија.

(3) Правилником из става 2. овог члана прописује се начин уписа кемикалије у Инвентар кемикалија, начин вођења Инвентара кемикалија, доња граница за увоз или производњу кемикалије изнад које се кемикалија уписује у Инвентар кемикалија, кемикалије које се не уписују у Инвентар кемикалија, као и производи за које је обавезан упис у Инвентар кемикалија.

Упис у Инвентар кемикалија

Члан 31.

(1) Произвођач или увозник кемикалије или производа дужан је да прије производње Хи увоза поднесе захтјев Министарству за упис кемикалије у Инвентар кемикалија.

(2) У сврху уписа у Инвентар кемикалија, у зависности од опасности које представљају, кемикалије подлијежу пријави, регистрацији или ауторизацији.

(3) Министарство врши провјеру потпуности пријаве кемикалије у року од 60 дана од дана подношења потпуне пријаве, на основу чега издаје потврду о упису у Инвентар кемикалија.

(4) Министарство врши провјеру потпуности захтјева за регистрацију или ауторизацију кемикалије, те на основу оцјене достављених доказа; доноси рјешење о упису кемикалије у Инвентар кемикалија у року од 90 дана од дана подношења потпуног захтјева.

(5) Рјешење из става 4. овог члана је коначно и против тог рјешења се може покренути управни спор код надлежног суда.

(6) Произвођач или увозник кемикалије Хи производа одговоран је за точност, потпуност и истинитост података достављених у поступку уписа у Инвентар кемикалија.

(7) За упис у Инвентар кемикалија према процедури пријаве, регистрације или ауторизације, произвођач и увозник плаћа накнаду. "

Министарство здравља и социјалне заштите Републике Српске, као надлежна институција, контролише регистрацију, производњу, увоз, складиштење и прометовање хемикалијама на територији Републике Српске. Понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево је био дужан да се придржава Закона о хемикалијама Републике Српске уколико врши

промет истих на територији ентитета Републике Српске. На основу достављене понуде понуђача "Семикем" д.о.о. Сарајево јасно је да је исти одступио од Закона о хемикалијама Републике Српске и не послује у складу са истим.
Такође ћемо Вам у прилогу ове жалбе доставити Извод из Регистра произвођача и увозника хемикалија који је ревидиран 01.12.2021. године, а налази се на сајту Министарства здравља и социјалне заштитие Републике Српске, на којем се не налази понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево. Дакле, понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево није регистрован за промет хемикалијама на територији Републике Српске, што није у складу са Законом о хемикалијама Републике Српске.

У склопу тендерске документације- тачка 5 Начин одређивања цијене понуде јасно је наведено следеће:
"5.2 У цијену понуде без порезу на додатну вриједност морају бити урачунати сви трошкови". Доказ: Копија тендерске документације
Цијена понуде понуђача „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука износи 3.464,90КМ без пдв-а. али када се од медицинског етанола одбије износ акцизе на коју Уговорни орган има право повратa долазимо до следећег износа од 2.456.91 КМ без пдв-а. Уговорни орган је тражио Алкохол 96% - ставка 1 у количини од 70 литара, када се 70 литара помножи са износом акцизе од 14.40КМ/Л долазимо до износа од 1.008.00КМ акцизе за 70 литара алкохола. Дакле, понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево није понудио медицински етанол како је то Уговорни орган захтјевао својом техничком спецификацијом, па је и његова понуда неприродно ниска. Већ дуги низ година копанија „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука се бори против нелојалне конкуренције, је остали понуђачи нуде алцохол Дези 7-биоцид од стране произвођача "В Гроуп Палис" д.о.о. Брчко. За биоцид Дези 7 се не плаћа акциза јер је то алцохол добијен прерадом шећерне трске, воћа и поврћа, па самим тим не садржи чистоћу лабораторијске хемикалије и не може се користити у здравственим установама за медицинске сврхе. Сама производња биоцидног алкохола није иста као и производња медицинског етанола са п.а. чистоћом и то се може утврдити са лабораторијским анализама незвисних лабораторија. Понуђач „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука је доставио своју понуду у складу са захтијевима Уговорног органа, као и у складу са горе наведеним Законима.
Закон о јавним набавкама Босне и Херцеговине члан 3. став 1 и 2 којим је дефинисано следеће: *"да се у поступку јавне набавке према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметом набавке и његовом сврхом. (2) Опћи принципи обавезно се примјењују и поштују и у поступку правне заштите."*
Молимо Уговорни орган да се постави у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, чланом 3.
У складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине чланом 46 је дефинисано следеће: *"Члан 46. (Способност обављања професионалне дјелатности) (1) Уговорни орган у тендерској документацији може од кандидата/понуђача захтијевати да докажу своју регистрацијуу одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистрирани или да осигурају посебну изјаву или потврду надлежног*

органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези с предметом набавке. (2) Документи из става (1) овог члана признају се на територији Босне и Херцеговине, без обзира на којем нивоу власти су издати. "

Понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево није доставио своју понуду у складу са захтијевима Уговорног органа јер није доставио Рјешење надлежног Министарства за промет ХЕМИКАЛИЈАМА јер исто не посједује, нити је регистрован за промет хемикалијама у Републици Српској.

У складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине чланом 44 дефинисано је следеће:

"Члан 44. (Провјера квалификација кандидата или понуђача) (1) Уговорни орган провјерава и оцјењује да ли је кандидат/понуђач поуздан и способан да изврши уговор, у складу са условима утврђеним у тендерској документацији. (2) Уговорни орган у тендерској документацији дефинира услове за квалификацију на начин да утврди минимум захтјева за квалификацију кандидата/понуђача у погледу њихове личне способности, економског и финансијског стања, те њихове техничке и/или професионалне способности. (3) Минимум квалификационих услова које уговорни орган одреди за кандидате/понуђаче, као и документи који су потребни за њихово доказивање обавезно треба да буду сразмјерни предмету јавне набавке и у складу с њим. Постављени услови не смију имати ограничавајући карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни. (4) Уговорни орган од кандидата/понуђача захтијева само оне доказе који су неопходни да би се утврдило да ли кандидат/понуђач задовољава квалификационе услове које је поставио уговорни орган. (5) Уговорном органу није допуштено да одбије захтјев за учешће или понуду искључиво на основу тога што су их поднијели или правно или физичко лице из члана 2. став (1) тачка ц) овог закона Хи група кандидата/понуђача. (6) Само оним кандидатима/понуђачима чије квалификације задовољавају услове утврђене у тендерској документацији допуштено је да наставе поступак јавне набавке. "

Нејасно је како је понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево доказао своју техничку способност да изврши уговор јер исти није регистрован за промет хемикалијама на територији Републике Српске ни на територији Федерације Босне и Херцеговине. Закон о хемикалијама Федерације Босне и Херцеговине је прошле године објављен и његова примјена је на основу одређених чланова почела, у смислу да су све компаније које се баве прометом хемикалија требале да се пријеве Министарству здравства Федерације Босне и Херцеговине и да пријаве савјетника за хемикалије- одговорну особу како би се могао формирати регистра.

Ако је Уговорни орган поступио у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине онда је нејасно како је понуда понуђача "Семикем" д.о.о. Сарајево оцјењена као прихватљива када исти није доставио Рјешење за промет хемикалијама, нити упис хемикалије у инвентар хемикалија, а које је Уговорни орган тражио у склопу тендерске документације коју је дао.

Напомињемо да отрови нису хемикалије и да не спадају у исту врсту производа за које је потребно доставити Рјешење. Уколико понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево није могао да испуни захтјеве које је Уговорни орган дао у склопу тендерске документације онда је истом требао да се обрати путем портала за јавне набавке са упитом или сугестијом.

Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, чланом 56. ставом 1. дефинисано је следеће:

"*Члан 56. (Појашњења тендерске документације) (1) Заинтересирани кандидати/понуђачи могу, у писаној форми, тражити од уговорног органа појашњења тендерске документације благовремено, али најкасније десет дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда.* "

Понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево није искористио своје законско право.

Доказ: копија Извјештаја о питањима и одговорима у вези са тендерском документацијом преузет са портала јавних набавки.

Напомињемо да Агенција за лијекове и медицинска средства Босне и Херцеговине није надлежна као институција за увоз, производњу и прометовање хемикалија па самим тим нису релевантна Рјешења о регистрацији производа и Рјешења о регистрацији велепрометника медицинским средствима која издаје Агенција за лијекове и медицинска средства Босне и Херцеговине, јер се не ради о медицинском средству већ о хемикалијама. Надлежна институција за увоз, складиштење и промет је надлежно Министарство здравља, у Федерацији Босне и Херцеговине надлежно је Министарство здравства - СЕКТОР ЗА ФАРМАЦИЈУ И ХЕМИКАЛИЈЕ/КЕМИКАЛИЈЕ, а у Републици Српској надлежно је Министарство здравља и социјалне жаштите Републике Српске.

У складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, чланом 65. ставом 1 дефинисано је следеће; "*Члан 65. (Оцјена понуда) (1) Уговорни орган оцјењује понуде које су поднијели квалификирани понуђачи, примјењујући критериј за додјелу уговора утврђен у тендерској документацији.*" Обзиром на доказе који су наведени у склопу ове жалбе, а имајући у виду Закон о акцизама Босне и Херцеговине, долазимо до закључка да је понуда понуђача „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука у складу са захтијевана Уговорног органа из тендерске документације, стога није јасно зашто Уговорни орган није поступио у складу са овим чланом Закон о јавним набавкама Босне и Херцеговине. Молимо Уговорни орган да још једном изврши оцјену свих пристиглих понуда, па према свим понуђачима поступи једнако и транспарентно у циљу осигуравања активне конкуренције и да донесе Одлуку о додјели уговора у складу са Законом.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби, број 8/22 од 04.01.2022. године у којем наводи сљедеће:

„ Жалилац изјављује жалбу на Одлуку о додијели уговора ЛОТ 3 - остали потрошни материјал бр. 3808/21 од 27.12.2021. године. у поступку јавне набавке роба лијекова, санитетског и осталог потрошног материјала, објављене на Порталу АЈН. Обавјештење о набавци бр. 1108-7-1-11-3-10/21 од 29.1 1.2021. године.

Жалилац у жалби наводи да сматра да је Уговорни орган прекршио одредбе Закона о јавним набавкама, Закона о акцизама БиХ и Закона о хемикалијма Републике Српске.

Уговорни орган је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица, те да је Жалба неоснована.

Уговорни орган је на основу законских и подзаконсих аката припремио ТД за јавну набавку роба лијекова, санитетског и осталог потрошног материјала, те исту објавио на Порталу АЈН дана 29.1 1.2021. године, објавом обавјештења бр. 1108-7-1-11-3-10/21.

У остављеном року за предметни ЛОТ 3 - остали потрошни материјал. понуде су доставили понуђачи Семикем д.о.о. Сарајево и Крајинагроуп д.о.о. Бања Лука.
Примјеном критеријума најниже цијене понуда понуђача Семикем д.о.о. Сарајево оцијењена је као најповољнија и Одлуком о додјели уговора ЛОТ 3 - остали потрошни материјал бр. 3808/21 од 27.12.2021. године наведени понуђачје изабран као најповољнији. Уговорни орган цијенећи жалбене наводе Жалиоца утврдио је да се исти односе на кршење одредби Закона о акцизама БиХ и Закоиа о хемикалијма Републике Српске, те да исти нису у надлежности Уговорног органа, као и то да исте не може цијенити.
Цијенећи наведено сматрамо да је жалба КРАЈИНАГРОУП д.о.о. Бања Лука, из наведених разлога неоснована, те да исту греба одбацити.“

Актом овог органа, број ЈН2-02-07-1-69-4/22 од 11.01.2022.године, изабрани понуђач „Семикем“д.о.о. Сарајево, обавјештен је о вођењу поступка по жалби у складу са чланом 94. став (2) Закона о јавним набавкама, те му је омогућено да се изјасни о наводима друге стране. Увидом у спис предмета утврђено је да изабарани понуђач није доставио одговор на жалбу.

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлаштеног лица, све у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама.

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) Закона о јавним набавкама.

Жалба је основана.

Увидом у достављене доказе, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а све у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, овај орган је утврдио да је жалба основана.

У вези са наводом жалиоца да изабрани понуђач за лот 3 „Семикем“д.о.о. Сарајево није понудио медицински етанол како је то Уговорни орган захтјевао својом техничком спецификацијом, па је и његова понуда неприродно ниска (*цијена понуде понуђача „Krajinagroup" д.о.о. Бања Лука износи 3.464,90КМ без пдв-а, али када се од медицинског етанола одбије износ акцизе на коју Уговорни орган има право повратa долази до сљедећег износа од 2.456.91 КМ без пдв-а. Уговорни орган је тражио Алкохол 96% - ставка 1 у количини од 70 литара, када се 70 литара помножи са износом акцизе од 14.40КМ/Л долази се до износа од 1.008.00КМ акцизе за 70 литара алкохола*). Жалилац наглашава да се дуги низ година бори против нелојалне конкуренције, је остали понуђачи нуде алкохол Дези 7-биоцид од стране произвођача "V Group Palis" д.о.о. Брчко. За биоцид Дези 7 се не плаћа акциза јер је то алкохол добијен прерадом шећерне трске, воћа и поврћа, па самим тим не садржи чистоћу лабораторијске хемикалије и не може се користити у здравственим установама за медицинске сврхе. Сама производња биоцидног алкохола није иста као и производња

медицинског етанола са п.а. чистоћом и то се може утврдити са лабораторијским анализама незвисних лабораторија.

Овај орган је увидом у тендерску документацију утврдио да су предмет набавке за лот 3 Остали потрошни материјал, да је Обрасцем за цијену понуде дефинисана набавка која се састоји од укупно 9 ставки од који је 1. ставка Алкохол 96%.

Увидом у понуду изабраног понуђача за лот 3, „Семикем"д.о.о. Сарајево, овај орган је утврдио да је на страни 7. изабрани понуђач доставио Образац за цијену понуде који је попунио у складу са остављеном могућности у самом обрасцу, те је за свих 9 предвиђених ставки уписао јединичну и укупну цијену без ПДВ-а, те исказао укупну цијену понуде без ПДВ-а 2.346,00 КМ, односно са ПДВ-ом 2.744,82 КМ, те да је за ставку 1. понудио алкохол Дези 7-биоцид произвођача "V Group Palis" д.о.о. Брчко.

Увидом у понуду жалиоца овај орган је утврдио да је за лот 3 понудио укупну цијену без ПДВ-а 3.464,90 КМ, односно са ПДВ-ом 4.053,93 КМ.

Овај орган упућује на члан 57. Закона о јавним набавкама, којим је прописано да се понуђач придржава захтјева и услова из тендерске документације.

Даље, чланом 17. став (7) под б) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда прописано је да уговорни орган обавезно од понуђача тражи објашњење цијене понуде коју сматра неприродно ниском ако је цијена понуде за више од 20% нижа од цијене другорангиране прихватљиве понуде.

Имајући у виду да је уговорни орган у Обрасцу за цијену понуде захтијевао алкохол 96%, а не медицински етанол, како погрешно закључује жалилац, те да жалилац овом органу, у смислу члана 102. Закона о јавним набавкама није доказао да понуђени алкохол Дези 7-биоцид произвођача "V Group Palis" д.о.о. Брчко, не испуњава техничке спецификације уговорног органа (алкохол 96%), овај дио навода се цијени неоснованим, док у дијелу навода којим жалилац тврди да је понуда неприродно ниска, овај орган цијени основаним. Наиме, увидом у Записник о раду комисије за јавну набавку роба, лијекова, санитетског и осталог потрошног материјала, Лот 3 – Остали потрошни материјал, број 3807/21 од 27.12.2021.године, овај орган је утврдио да је уговорни орган пропустио да утврди да је цијена понуде изабраног понуђача неприродно ниска, обзиром да је цијена понуде прворангираног понуђача 2.346,00 КМ без ПДВ-а, а цијена понуде другорангираног понуђача 3.464,90 КМ без ПДВ-а, односно цијена прворангиране прихватљиве понуде за више од 20% нижа од цијене другорангиране прихватљиве понуде.

Како је изабрани понуђач понудио алкохол добијен прерадом шећерне трске, воћа и поврћа, на који се не плаћа акциза, што не спори нити жалилац, овај орган цијени да прворангирани понуђач својом понудом није извршио повреду Закона о акцизама Босне и Херцеговине.

У другом жалбеном наводу жалилац спори понуду понуђача "Семикем" д.о.о. Сарајево, јер није доставио Рјешење надлежног Министарства за промет хемикалијама, те да исто не посједује, нити је регистрован за промет хемикалијама у Републици Српској.
За жалиоца је нејасно како је понуђач "Семикем" д.о.о. Сарајево доказао своју техничку способност да изврши уговор јер исти није регистрован за промет хемикалијама на територији Републике Српске ни на територији Федерације Босне и Херцеговине, те наводи да Агенција за лијекове и медицинска средства Босне и Херцеговине није надлежна као институција за увоз, производњу и прометовање хемикалија па самим тим нису релевантна Рјешења о регистрацији производа и Рјешења о регистрацији велепрометника медицинским средствима која издаје Агенција за лијекове и медицинска средства Босне и Херцеговине, јер се не ради о медицинском средству већ о хемикалијама. Надлежна институција за увоз, складиштење и промет је надлежно Министарство здравља, у Федерацији Босне и Херцеговине надлежно је Министарство здравства - СЕКТОР ЗА ФАРМАЦИЈУ И ХЕМИКАЛИЈЕ/КЕМИКАЛИЈЕ, а у Републици Српској надлежно је Министарство здравља и социјалне жаштите Републике Српске.

Оцјењујући основаност овог жалбеног навода извршен је увид у тачку 2. Тендерске документације, која носи назив *„услови за учешће и потребни докази"*, на основу које је уговорни орган прописао минимум квалификационих услова, те између осталог прописао обавезу понуђача да су регистровани за обављање дјелатности која је предмет ове набавке, као и доказ да су производи регистровани од стране Агенције за лијекове и медицинска средства БиХ.

Даље, тачком 2.2. уговорни орган је прописао доказе које су понуђачи дужни доставити у свху испуњавања услова - Актуелни извод из судског регистра надлежног органа из које се види да је понуђач регистрован за обављање дјелатности која је предмет ове набавке и Рјешење издато од стране Агенције за лијекове и медицинска средства БиХ.

На основу одредбе члана 44. Закона о јавним набавкама, постоји законска обавеза уговорног органа да провјери квалификацију кандидата у смислу да ли је поуздан и способан извршити уговор, гдје минимум квалификационих услова које одреди уговорни орган за понуђаче као и документи који су неопходни за доказивање тих услова, требају бити сразмјерни предмету јавне набавке и у складу с њим. Није спорно да уговорни орган има могућност да захтијева од понуђача одређене доказе ради испуњавања прописаних услова, односно да их као такве постави у тендерској документацији, јер управо уговорни орган најбоље познаје предмет конкретне јавне набавке па самим тим има и најбоља сазнања које све услове треба захтијевати у тендерском документу.

У односу на овај жалбени навод, за овај орган је спорaн начин одређивања минималних квалификационих услова за које цијени да су изостали. Имајући у виду предње, овај орган налази да је уговорни орган пропустио дефинисати минимум наведених квалификационих услова понуђача у виду њихове техничке и/или пређесионалне

способности **за предмет конкретне јавне набавке**. Из тих разлога, овај орган не прихвата изјашњење уговорног органа у односу на жалбене наводе жалиоца којима се оспорава квалификациона способност за предмет ове јавне набавке. Узимајући у обзир одредбу члана 102. Закона о јавним набавкама, уговорни орган у свом изјашњењу ничим није доказао из којих разлога је пропустио захтијевати у тендерском документу квалификационе услове понуђача у погледу техничке и/или професионалне способности понуђача у односу на предмет ове јавне набавке, у смислу да исти докажу да посједују дозволе и друга одговарајућа документа која **издају надлежни орган у Босни и Херцеговини** (у Федерацији Босне и Херцеговине надлежно је Министарство здравства – Сектор за фармацију и хемикалије/кемикалије, а у Републици Српској надлежно је Министарство здравља и социјалне жаштите Републике Српске) **ради вршење промета средстава која нису медицинска средства већ хемикалија** *(обзиром да су предметном тендерском документацијом поред медицинских средстава захтјеване хемикалије)* и на основу којих такође доказују да је понуђени предмет јавне набавке регистрован у Босни и Херцеговини и чији рок важења није истекао, између осталог, а све на начин прописан материјалним прописом који регулише предмет набавке.

Имајући у виду напријед утврђено чињенично стање, треба нагласити да усљед наведеног тока поступка, који очигледно није вођен сходно правилима поступка, овај орган оцјењује евидентним настанак апсолутно битних повреда поступка и повреду принципа поступка, као основних постулата у поступку провођења јавне набавке што утиче у коначници, у битном, на одрживост поступка на снази и на крајњи исход поступка, због чињенице да је јасно утврђена неусклађеност тендерске документације са Законом о јавним набавкама или подзаконским актима, која је довела до немогућности утврђивања основаности жалбених навода или која је довела до нарушавања темељних начела овог закона, односно незаконите додјеле уговора, те је јасно успостављена веза између повреде поступка и незаконите додјеле уговора.

На основу чињеница утврђених у поступку и проведеним доказима, у складу са чл. 103, 104. и 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама, те члана 227. став (3) Закона о управном поступку, одлучено је као у диспозитиву овог рјешења.

Повратуплаћених средстава по основу накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 166,66 КМ, извршиће се посебним актом, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку: Ово Рјешење је коначно и извршно. Против овог Рјешења може се тужбом покренути управни спор пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема Рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Томислав Ћузић

Доставити:
1. Жалиоцу,
2. Уговорном органу,
3. Избраном понуђачу,
3. У спис предмета.