BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-117-7/22
Mostar: 10.02.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi ponuđača INEL-MED d.o.o. Mostar, izjavljenu na Rješenje broj: 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.godine, ugovornog organa JU Kantonalna bolnica Zenica, u Otvorenom postupku, objavljenog putem Obavještenja o nabavci: 669-1-1-287-3-274/21 od 21.09.2021.godine, u predmetu nabavke: *„Nabavka i ugradnja medicinske opreme REVERZNA OSMOZA 1000 l/h SA PREDTRETMANOM VODE – VISOKO za potrebe Odjela interne medicine sa hemodijalizom JU Kantonalna bolnica Zenica (otvoreni postupak javne nabavke, tender br. 11- 60/21)"*, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), i 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 III održanoj dana 10.02.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** ponuđača ***INEL-MED d.o.o. Mostar,*** izjavljenu na Rješenje broj: 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.godine, ugovornog organa JU Kantonalna bolnica Zenica, u Otvorenom postupku, u predmetu nabavke: *„Nabavka i ugradnja medicinske opreme REVERZNA OSMOZA 1000 l/h SA PREDTRETMANOM VODE – VISOKO za potrebe Odjela interne medicine sa hemodijalizom JU Kantonalna bolnica Zenica (otvoreni postupak javne nabavke, tender br. 11- 60/21)"*, ***i poništava se***:
   - ***Rješenje broj: 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak.***
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ JU Kantonalna bolnica Zenica (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) u Otvorenom postupku objavljenom putem Obavještenja o nabavci: 669-1-1-287-3-274/21 od 21.09.2021.godine, u predmetu nabavke: *„Nabavka i ugradnja medicinske opreme REVERZNA OSMOZA 1000 l/h SA PREDTRETMANOM VODE – VISOKO za potrebe Odjela interne medicine sa hemodijalizom JU Kantonalna bolnica Zenica (otvoreni postupak javne nabavke,*

tender br. 11- 60/21)", donio je Rješenje broj: 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.godine. Predmetnim rješenjem protiv kojeg se ulaže ova žalba, **djelomično je uvažena žalba žalitelja Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo.** Nezadovoljan takvim Rješenjem, žalbu je izjavio ponuđač INEL-MED d.o.o. Mostar (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 17.01.2022.god. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 31.01.2022.god.

Žalitelj u žalbi navodi da izjavljuje Žalbu na Rješenje broj: 32-02 -6780-2/21 od 29.10. 2021. godine, te navodi sljedeće:
U skladu s člankom 100. st. (4) Zakona o javnim nabavama BiH i poukom o pravnom lijeku pravovremeno ulažemo žalbu protiv Rješenja broj gornji.
Rješenje smo zaprimili dana 01.11.2021. godine putem elektronske pošte (e maila), na što ukazujemo radi dokazivanja blagovremenosti ove žalbe.
Žalbu ulažemo zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavama i kršenja temeljnih principa istog Zakona.
Žalba se odnosni na otvoreni postupak nabavke, tender broj: 11-60/21, Reverzna osmoza 10001/h sa pred tretmanom vode - Visoko , za koji je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava pod brojem: 669-l-l-287-3-274/21od 21.09.2021. godine,
Predmetnim rješenjem protiv kojeg se ulaže ova žalba, **djelomično je uvažena žalba žalitelja Frezenius Medical Care d.o.o. Sarajevo.** Žalba je inače bila izjavljena na Odluku o izboru broj: 32-02 -6584/21 od 14.10. 2021. godine kojom je njegova ponuda proglašena neprihvatljivom i kao takva odbačena, iako je predmetna Odluka bila sasvim pravilna, zasnovana na pravilno utvrđenom činjeničnom stanju i pravilnoj primjeni zakona o javnim nabavama, ***što znači da je ugovorno tijelo prekršilo Zakon upravo novim Rješenjem po žalbi broj: 32-02 -6780-2/21 od 29.10. 2021. godine, i da je ovo rješenje nezakonito.***

Ponuđač Frezenius Medical Care d.o.o. Sarajevo u svojoj ponudi dostavio je izjavu o izvršenim ugovorima u zadnje 3 (tri) godine, koja se ne može prihvatiti kao dokaz o ispunjavanju uslova iz tačke 10. 4. TD, alineja c), obzirom da ponuđač nije dostavio potvrde o uspješnoj realizaciji referentnih ugovora koji se nalaze na spisku izvršenih ugovora, ***niti je uz dostavljenu izjavu dostavio dokaze o pokušaju da se navedene potvrde osiguraju. Dakle, ponuđač nije dostavio tražene dokaze na način i pod uslovima navedenim u tački 10. 4. pod c) TD.***"

„Na osnovu navedenog, Komisija konstatuje da ponuđač „FREZENIUS MEDICAL CARE D.O.O. SARAJEVO ne ispunjava kvalifikacione uslove u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti iz člana 48. i 49. ZJN BiH u skladu sa tačkom 10. 4. TD, alineja c) te je iz navedenog razloga ponuda ponuđača FREZENIUS MEDICAL CARE BIH d.o.o. SARAJEVO, neprihvatljiva za ugovorni organ."

Dakle, utvrđeno je sljedeće činjenično stanje zbog čega ova ponuda ne zadovoljava:
- Ponuđač Frezenius Medical Care d.o.o. Sarajevo u svojoj ponudi uopće nije dostavio potvrde o uspješnoj realizaciji referentnih ugovora...
Ponuđač Frezenius Medical Care d.o.o. Sarajevo u svojoj ponudi uopće nije dostavio ni dokaze o pokušaju da se navedene potvrde osiguraju
Što znači da je to suprotno i članku 48. i 49. Zakona o javnim nabavama, ali i odredbama same predmetne tenderske dokumentacije kao što je ugovorno tijelo u ovoj odluci jasno navelo: da ponuđač nije postupio u skladu s 10. 4. TD, alineja c).

Iz prednjeg nespornog činjeničnog stanja vidljivo je da je predmetna Odluka bila sasvim pravilna i zakonita, zbog toga ugovorno tijelo i nije moglo drugačije postupiti nego ponudu ovog ponuđača odbaciti.

Ovo znači da je sasvim pravilno utvrđeno da nedostaju tražene potvrde, da u ponudi nema dokaza o pokušajima da se iste pribave, te takvu ponudu nije ni bilo moguće prihvatiti.
Protiv ovakve Odluke o izboru, žalitelj Frezenius Medical Care d.o.o. Sarajevo ulaže žalbu iz koje je vidljivo sljedeće:
„Žalitelj uopće ne osporava da potvrde druge ugovorne strane (primatelja) nije dostavio uz ponudu
- *Žalitelj navodi da je dostavio izjavu, tj. vlastitu izjavu o izvršenim ugovorima u kojoj je naveo krajnje korisnike.*
- *Žalitelj uopće ne osporava da u ponudi nije dostavio ni dokaze o eventualnim pokušajima da pribavi potvrde.*
- *Žalitelj je u žalbi smatrao da je ugovorno tijelo imalo mogućnost provjeriti dostavljene reference bilo kod žalitelj bilo kod zdravstvenih ustanova u skladu, kako u žalbi navodi, s članom 48. st. (5) ZJN.*

Na koji način i sam žalitelj potvrđuje da nije postupio prema zahtjevima propisanim u TD.“

Međutim, postupajući po žalbi Frezenius Medical Care, ugovorno tijelo potpuno pogrešno, pristrano i na nečuven način u praksi mijenja svoj raniji stav i žalbu u ovom dijelu smatra osnovanom. Pa onda potpuno pogrešno vrši provjeru kod Bolnice Goražde i Doma zdravlja Cazin i na taj način praktično VRŠI RADNJE KOJE PREDSTAVLJAJU DOPUNU PONUDE što je u postupku javnih nabava nedopušteno!!!

Stoga je rješenje broj 32-02- 6780-2/21 od 29.10.2021. godine protiv kojeg ulažemo ovu žalbu nezakonito.

Naime, u konkretnom slučaju je jasno da zahtijevane potvrde **NEDOSTAJU** u ponudi a da se ne radi o situaciji kada **POTVRDE POSTOJE ALI SU NEŠTO NEJASNE**, kada bi se eventualno moglo tražiti neko pojašnjenje (ali ne i dopuna ponude).

Ovakvim ponašanjem ugovorno tijelo je grubo povrijedilo načelo zakonitosti i transparentnosti, te formalnosti postupka , ali i više odredbi Zakona o javnim nabavama, posebno

članak 48. st. 2. ZJN gdje je za dokazivanje uvjet u pogledu uspješno izvršenih ugovora jasno propisano sljedeće:
(2) Ako ugovorno tijelo zahtijeva dokaz o uredno provedenim ugovorima, taj se dokaz podnosi u obliku popisa provedenih ugovora uz potvrdu koju daje druga ugovorna stranka o njihovoj realizaciji. U slučaju da takvu potvrdu iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne stranke koja nije ugovorno tijelo, vrijedi izjava gospodarskog subjekta o uredno provedenim ugovorima uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju.

Nadlaje, povrijeđen je i čanak 57. st. (1) kojim je propisano sljedeće:
(1) U postupku javne nabave kandidat/ponuditelj pridržava se zahtjeva i uvjeta iz tenderske dokumentacije.

Naime u konkretnom slučaju apsolutni izostanak traženih potvrda u ponudi (što i nije sporno) nikada nije mogao predstavljati niti predstavlja nebitan aspekt ponude, **odnosno ne radi se o nekom formalnom manjem nedostatku na nekom od dokumenata.**
U suprotnom, u svakoj situaciji kada u ponudu nedostaje neki od dokumenta koji su izričito traženi prema TD, moglo bi se od nekoga zahtijevati dodatna potvrda i tako se ponuda ili ponuđač rehabilitirati. Ponuditelj bi onda mogao jednostavno reći: Nisam dostavio tu i tu traženu potvrdu, ali eto imate mogućnost pitati i provjeriti!...
Smatramo da je svaki dalji komentar suvišan i da je sasvim jasno o čemu se radi. Očita pogreška ugovornog tijela i pogrešna primjena prinudnih odredbi Zakona o javnim nabavama.
Zbog svega naprijed navedenog predlažemo da se ova žalba uvaži, da se predmetno rješenje broj: 32-02 -6780-2/21 od 29.10. 2021. godine, poništi s jasnim stavom da je ponuda Frezenius Medical Care d.o.o. Sarajevo neprihvatljiva, da se potvrdi prva Odluka o izboru 32- 02 - 6584/21 od 14.10. 2021. godine i ugovornom tijelu naloži zakonito okončanje postupka.
Također tražimo da da nam se priznaju i nadoknade troškovi žalbenog postupka u visini plaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da je 05.11.2021. godine žalba predata putem pošte, odnosno dana 10.11.2021.g, putem glavnog protokola Bolnice da je zaprimljena žalba ponuđača „INEL-MED" D.O.O. MOSTAR, protokolisana pod brojem: 32-04-7187/21, kojom se žalilac obratio JU Kantonalna bolnica Zenica sa žalbom na Rješenje JU Kantonalna bolnica Zenica, broj 32-02- 6780-2/21 od 29.10.2021.g., doneseno u postupku po žalbi nezadovoljnog ponuđača „FRESENIUS MEDICAL CARE BH" D.O.O. SARAJEVO u postupku nabavke robe, reverzna osmoza 10001/h sa predtretmanom vode-Visoko za potrebe Odjela interne medicine sa hemodijalizom JU Kantonalna bolnica Zenica (otvoreni postupak nabavke, tender broje: 11-60/21).

Na zatvorenom sastanku Komisije za javnu nabavku održanom dana 13.01.2021. godine, sa početkom u 10,00 sati, a nakon pažljivog razmatranja žalbenih navoda, utvrđeno je sljedeće:

1) Rješenjem URŽ-a, broj:JN2-03-07-1-3389-7/21 od 30.12.2021.g., usvojena je žalba ponuđača Inel-Med doo Mostar izjavljena na Rješenje JU Kantonalna bolnica Zenica u predmetu nabavke reverzna osmoza 10001/h sa predtretmanom vode-Visoko za potrebe Odjela interne medicine sa hemodijalizom JU Kantonalna bolnica Zenica (otvoreni postupak nabavke, tender broje: 11-60/21), i poništena Rješenje JU Kantonalna bolnica Zenica, broj:32-04-7187-2/21 od 15.11.2021.g. i broj:32- 04-7461-2/21 od 22.11.2021.g., te je predmet vraćen ugovornom organu na ponovno postupanje-u fazu postupanja po žalbi na Rješenje broj:32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.g.

U obrazloženju navedenog Rješenja URŽ-a, između ostalog stoji da ugovorni organ nakon što je donio Rješenje broj:32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.g., isti nije mogao postupati po žalbama jer su daljnja postupanja u nadležnosti drugostepenog organa, zbog čega je navedeni organ poništio sve radnje ugovornog organa nakon donošenja navedenog rješenja od 29.10.2021.g., već je ugovorni organ već kod prve žalbe na rješenje ugovornog organa od 29.10.2021.g,, bio dužan cjelokupan predmet privremeno obustaviti, zbog suspenzivnog dejstva žalbe, a spis sa žalbom dostaviti na postupanje

2) Postupajući po uputama datim u Rješenju URŽ-a, broj:JN2-03-07-1-3389-7/21 od 30.12.2021.g,, u Komisija je nakon pažljivog razmatranja svih žalbenih navoda, provedenih radnji u postupku nabavke i držeći se uputa datih u Rješenju URŽ-a da ugovorni organ nije nadležan za meritorno rješavati po navedenoj žalbi, istu ipak smatra neosnovanom obzirom da je ugovorni organ donoseći navedeno rješenje broj:32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.g., uvažio žalbene navode žalitelja „FRESENIUS MEDICAL CARE BH" D.O.O. SARAJEVO, te je nakon provjere potvrda o dobrom izvršenju ugovora, utvrdio da je navedeni ponuđač-žalitelj Fresenius Medical Care BH doo Sarajevo ispunjava kvalifikacioni uslov u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti iz člana 48. i 49. ZJN BIH u skladu sa tačkom 10.4. TD., alineja pod c), dakle ugovorni organ je izvršio provjeru tačnosti podataka žalitelja o uspješno izvršenim ugovorima iz predmeta nabavke, navedenih u izjavi dostavljenoj u ponudi žalitelja Fresenius Medical Care BH doo Sarajevo.

Prema iznesenom, obzirom da je žalba neosnovana u cjelosti, Komisija predlaže:

-da žalbu žalitelja INEL-MED DOO MOSTAR, broj: 32-04-7187/21 od 10.11,2021.godine., izjavljenu na Rješenje JU Kantonalna bolnica Zenica, broj 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.g., kojim je usvojena žalba ponuđača Fresenius Medical Care doo Sarajevo izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača JU KB Zenica, broj odluke: 32-02-6584/21 od 14.10.2021.g., ***a kojom je ponuđač INEL-MED DOO MOSTAR izabran kao najpovoljniji u postupku javne nabavke robe-reverzna osmoza 10001/h sa predtretmanom vode-Visoko za potrebe Odjela interne medicine sa hemodijalizom JU Kantonalna bolnica Zenica (otvoreni postupak nabavke, tender broje: 11-60/21),*** na osnovu člana 100.st.5 Zakona o javnim nabavkama BiH (Sl.novine BiH, broj) treba odbiti kao neosnovanu. Obzirom da je žalba neosnovana u skladu sa članom 100. st.5.ZJN ista će biti proslijeđena Uredu za razmatrenje žalbi Bosne i Hercegovine sa izjašnjenjem i kompletnom dokumentacijom u vezi sa postupkom sa kojim je izjavljena žalba u zakonom predviđenom roku.

Žalitelj je iskoristi svoje zakonsko pravo te dostavio odgovor na izjašnjenjenje ugovornog organa, u kojem navodi da u skladu s zaključkom br. JN2-03-07- 1 - 117- 2/22 i zaključkom br. JN2-03-07- 1 - 117-3 /22 od 18.01. 2022. godine, u prilogu vam dostavljamo uplatnice kao dokaze da smo postupili po istima i uplatili iznose koji se zahtijevaju s tim da nam u slučaju uvažavanja žalbe isto vratite.

Nadalje koristimo se pravom iz članka 94. st. (3) ZJN prema kojem svaka stranka ima pravo izjasniti se o zahtjevima i navodima druge strane i predložiti dokaze. URŽ svakoj stranci u postupku dostavlja podneske koje zaprimi u predmetu, o kojima se raspravlja o glavnoj stvari ili predlažu nove činjenice i dokazi, te se u daljem tekstu izjašnjavamo o navodima ugovornog tijela koje je naveo u svome izjašnjenju/odgovoru na žalbu.

Izjašnjenje ugovornog tijela smatramo potpuno neosnovanim, a našu žalbu i dalje smatramo apsolutno osnovanom. Stoga u potpunosti ostajemo kod svih žalbenih navoda istaknutih u žalbi, te u odnosu na izjašnjenje ugovornog organa ističemo i napominjemo sljedeće.

Prije svega, ukazujemo da Ugovorno tijelo ne odgovara precizno, zapravo uopće ne odgovara niti demantira naše žalbene navode već samo u tekstu prepisuje naše žalbene navode, iz čega je jasno da zapravo i nema argumenata kojim bi naše navode pobilo.

Jedino što ugovorno tijelo navodi je da je, kako navodi, samo izvršilo provjeru točnosti podatak o navodno uspješno izvršenim ugovorima.

Stoga je nužno napomenuti da je nepobitno dokazano, (a ugovorno tijelo to i ne spori) da učesnik u postupku Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo, uopće nije dostavio u ponudi potvrde o uspješno izvršenom ugovoru. Ugovorno tijelo zahtijeva dokaz o uredno provedenim ugovorima, taj se dokaz podnosi u obliku popisa provedenih ugovora uz potvrdu koju daje druga ugovorna stranka o njihovoj realizaciji.

Umjesto da ponudu Fresenius Medical Care d.o.o odbaci jer potvrda nema u ponudi, ugovorno tijelo se raspituje i utvrđuje neku točnost podataka a potvrda opće nema! ... Radi se o tipičnom dopunjavanju ponude i pokušaja da se ovaj ponuditelj pošto poto izabere i damu se dodijeli ugovor.

Time su nezakonitosti očite, a ovakvim radnjama ugovorno tijelo je pokazalo totalnu pristranost i pogodovanje. Teško da se radi o elementarnom nepoznavanju zakona, prije će biti da se radio o grubom i krštenju principa jednakog tretmana i propisa o prihvatljivosti ponude.

Napominjemo da ni u jednom trenutku nije bila sporan ispravnost odnosno prihvatljivost naše ponude. S druge strane ponuda Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo je očito neprihvatljiva. Time je Odluka o izboru 02-6584/21 od 14.10. zakonita, te tražimo da se ista ostavi na snazi kako je to u žalbi i traženo.

Također napominjemo da je povodom naše iste žalbe Ugovorno tijelo donijelo Rješenje broj: 32- 04-7187-2/21 od 15.11.2021 godine kojom je uvažilo žalbu, te naše navode u pogledu neprihvatljivost ponude Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo smatrao osnovanim.

Inače ugovorno tijelo pokušava zakomplicirati ovu jednostavnu nabavku, činjenično stanje je veoma jasno, MI u svemu ispunjavamo tenderske zahtjeve, a Fresenius Medical Care, ne

ispunjava, ali se istom pokušava pogodovati i vratiti ga u život na razne načine, kako se to nije uspjelo onda je bio novi pokušaj poništenja cijelog postupka nabavke. Molimo URŽ da dozvoli otvorenu utakmici na osnovu postignutih rezultata i činjenica iz dobivenih ponuda. Smatramo ove napomene dovoljnim, a u svemu ostalome ostajemo pri navodima i dokazima iz žalbe.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno ***žalbu usvojiti kao osnovanu.***

Žalba je osnovana.

Uvidom u predmetni spis, ovaj organ je utvrdio da je žalitelj INEL-MED d.o.o. Mostar uložio žalbu na Rješenje broj: 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.godine. Predmetnim rješenjem protiv kojeg se ulaže ova žalba, djelomično je uvažena žalba žalitelja Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo.

Žalitelj u žalbenim navodima ističe da je žalba izjavljena na Odluku o izboru broj: 32-02 - 6584/21 od 14.10. 2021. godine kojom je njegova ponuda proglašena neprihvatljivom i kao takva odbačena, iako je predmetna Odluka bila sasvim pravilna, zasnovana na pravilno utvrđenom činjeničnom stanju i pravilnoj primjeni zakona o javnim nabavama, što znači da je ugovorno tijelo prekršilo Zakon upravo Rješenjem po žalbi broj: 32-02 -6780-2/21 od 29.10. 2021. godine, i da je ovo rješenje nezakonito.

Dalje žalitelj navodi da je ponuđač Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo u svojoj ponudi dostavio **izjavu o izvršenim ugovorima u zadnje 3 (tri) godine, koja se ne može prihvatiti kao dokaz o ispunjavanju uslova iz tačke 10. 4. TD, alineja c),** obzirom da ponuđač nije dostavio potvrde o uspješnoj realizaciji referentnih ugovora koji se nalaze na spisku izvršenih ugovora, niti je uz dostavljenu izjavu dostavio dokaze o pokušaju da se navedene potvrde osiguraju. Dakle, ponuđač nije dostavio tražene dokaze na način i pod uslovima navedenim u tački 10. 4. pod c) TD."

Ugovorni organa u svom izjašnjenju navodi da je postupajući po uputama datim u Rješenju URŽ-a, broj:JN2-03-07-1-3389-7/21 od 30.12.2021.godine, nakon pažljivog razmatranja svih žalbenih navoda, provedenih radnji u postupku nabavke i držeći se uputa datih u Rješenju URŽ-a

da ugovorni organ nije nadležan za meritorno rješavati po navedenoj žalbi, istu ipak smatra neosnovanom, obzirom da je ugovorni organ donoseći navedeno rješenje broj:32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.g., uvažio žalbene navode žalitelja „FRESENIUS MEDICAL CARE BH" D.O.O. SARAJEVO, te je nakon provjere potvrda o dobrom izvršenju ugovora, utvrdio da je navedeni ponuđač-žalitelj Fresenius Medical Care BH doo Sarajevo ispunjava kvalifikacioni uslov u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti iz člana 48. i 49. ZJN BIH u skladu sa tačkom 10.4. TD., alineja pod c), dakle ugovorni organ je izvršio provjeru tačnosti podataka žalitelja o uspješno izvršenim ugovorima iz predmeta nabavke, navedenih u izjavi dostavljenoj u ponudi žalitelja Fresenius Medical Care BH doo Sarajevo.

Zakon o javnim nabavkama BiH članom 48. propisuje Opći uvjeti za tehničku i profesionalnu sposobnost:

„(1) Ugovorno tijelo može, ovisno o vrsti, količini ili opsegu ili namjeni predmeta nabave, zahtijevati dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost.

*(2) Ako ugovorno tijelo **zahtijeva dokaz o uredno provedenim ugovorima, taj se dokaz podnosi u obliku popisa provedenih ugovora uz potvrdu** koju daje druga ugovorna stranka o njihovoj realizaciji. U slučaju **da takvu potvrdu iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne stranke***
*koja nije ugovorno tijelo, **vrijedi izjava gospodarskog subjekta** o uredno provedenim ugovorima **uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju**...."*

Dalje uvidom u tačku 10. 4. alineja c) tenderske dokumentacije ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ u svrhu dokazivanja tehničke sposobnosti kandidata iz člana 48. i 49. ZJN BiH, propisao da je potrebno dokazati: *„uspješno iskustvo kao osnovnog ugovarača u realizaciji najmanje jednog ili više ugovora o javnoj nabavci iz predmeta nabavke u posljednje tri godine, ukupne vrijednosti ugovora minimalno 150.000,00KM bez PDV-a, u predhodne tri godine, " **koji se dokazuje sa** „Spiskom izvršenih ugovora o isporuci robe iz predmetne nabavke u predhodne tri godine, uz potvrdu koju izdaje druga ugovorna strana o njihovoj realizaciji..... U slučaju da takvu potvrdu iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane, **vrijedi izjava privrednog subjekta o uredno izvršenim ugovorima,** da se takve potvrde iz objektivnih razloga ne mogu dobiti od ugovorne strane pod uslovima i saglasno članu 48. Stav 1-3 i član 49. ZJN BiH, **uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju."***

Uvidom u ponudu ponuđača Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo, ovaj organ je utvrdio da je isti u svojoj ponudi na strani 47 dostavio Izjavu od 04.10.2021.godine o izvršenim ugovorima u zadnje 3 (tri) godine, u kojoj je navedeno ***da se Potvrde druge ugovorne strane nije dostavljena iz objektivnih razloga.*** Također uz Izjavu ponuđač nije dostavio ni dokaze o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju.

S obzirom da je predmetnom tenderskom dokumentacijom, tačkom 10. 4. alineja c) propisan zakonski uslov u svrhu dokazivanja tehničke sposobnosti kandidata iz člana 48. i 49. ZJN BiH, u

kome je ekplicitno propisano da je potrebno dostaviti dokaze za postavljeni tenderski uslov u vidu **spiska izvršenih ugovora** o isporuci robe iz predmetne nabavke u predhodne tri godine, **uz potvrdu koju izdaje druga ugovorna strana** o njihovoj realizaciji.....odnosno u slučaju da takvu potvrdu iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane, **vrijedi izjava privrednog subjekta** o uredno izvršenim ugovorima, **uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima** da se takve potvrde osiguraju, na osnovu svega zahtjevanog, **dostavljena Izjava se ne može prihvatiti kao dokaz o ispunjavanju navedenih uslova iz tačke 10. 4. TD, alineja c),** obzirom da ponuđač nije dostavio potvrde o uspješnoj realizaciji referentnih ugovora, niti je uz dostavljenu Izjavu dostavio dokaze o pokušaju da se navedene potvrde osiguraju. ***Na osnovu svega utvrđenog ovaj organ žalbeni navod ocjenjuje osnovanim .***

Uzimajući u obzir sve naprijed navedeno, riješeno je kao u dipozitivu Rješenja.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ konsatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja, poništava Rješenje broj: 32-02-6780-2/21 od 29.10.2021.godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak, u kojem će postupiti po stavovima ovog organa iznesenim u ovom Rješenju i donijeti novu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabavki.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 2.000,00 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku BiH, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA
Mirjana Antunović, dipl.iur.

Dostaviti:
- INEL-MED d.o.o. Mostar
- JU Kantonalna bolnica Zenica

- Fresenius Medical Care d.o.o. Sarajevo
- evidencija
- a/a