BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-769-8/22
Mostar, 14.04.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 16.03.2022. godine ponuđača Plus Medical d.o.o. Tuzla, zastupanog po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, advokatu iz Tuzle izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-1405-9/21 od 24.02.2022. godine za LOTOVE 10., 14. i 27., u postupku javne nabavke – Nabavka medicinskog potrošnog materijala (za bolesti uha, grla i nosa) za potrebe Javne zdravstvene ustanove Univerzitetski klinički centar Tuzla, ugovornog organa Univerzitetski klinički centar Tuzla, 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)) 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 ad hoc Vijeća IVa održanoj 14.04.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1.Usvaja se žalba i poništava se Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-1405-9/21 od 24.02.2022. godine za LOTOVE 10., 14. i 27., te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak.

2.Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 16.03.2022. godine, izjavljene po punomoćniku/advokatu Miroljubu Radomiroviću iz Tuzle, u iznosu od 240,00 KM.

3.Obavezuje se ugovorni organ Univerzitetski klinički centar Tuzla da žalitelju Plus Medical d.o.o. Tuzla zastupanom po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, advokatu iz Tuzle, isplati troškove postupka koji se sastoje od troškova za sastav žalbe u iznosu od 240,00 KM, u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja.
4.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 Tuzla (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo Otvoreni postupak javne nabavke - Nabavka medicinskog potrošnog materijala (za bolesti uha, grla i nosa) za potrebe Javne zdravstvene ustanove Univerzitetski klinički centar Tuzla, za koji je Obavještenje o nabavci broj 867-1-1-3-3-4/22 objavljeno je na Portalu javnih

nabavki dana 06.01.2022. godine. Nakon provedenog postupka ugovorni organ donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-1405-9/21 od 24.02.2022. godine, na koju je ponuđač Plus Medical d.o.o. Tuzla, zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, advokatu iz Tuzle (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu za LOTOVE 10., 14. i 27. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 24.03.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršena je 31.03.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Da ulaže žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-1405-9/21 od 24.02.2022. godine u otvorenom postupku javne nabavke medicinskog potrošnog materijala (za bolesti uha, grla i nosa) za potrebe Javne zdravstvene ustanove Univerzitetski klinički centar Tuzla, objavljenom na portalu Javnih nabavki pod brojem 867-1-1-3-3-4/22 od 06.01.2022. godine.

Zbog:

bitne i relativno bitne povrede odredbi Zakona o javnim nabavkama BiH,

povrede odredaba Zakona o upravnom postupku FBiH,

i druge relevantne pozitivno pravne regulative detaljno elaborirane u nastavku žalbe, te predlaže da ugovorni organ usvoji žalbu ponuđača Plus Medical d.o.o. Tuzla u postupku otvorenog postupka javne nabavke medicinskog potrošnog materijala (za bolesti uha, grla i nosa) za potrebe Javne zdravstvene ustanove Univerzitetski klinički centar Tuzla, objavljenog na portalu Javnih nabavki pod brojem 867-1-1-3-3-4/22 od 06.01.2022. godine, na način da pobijanu odluku u član I. tačka 2. LOT 10 preinači na način da dodjeli LOT 10 za iznos koji je ponudio PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla prije postupka e-aukcije, jer je žalitelj jedini kvalificirani ponuđač za LOT 10 a da poništi pobijanu odluku u članu I. tačka 3. LOT 14. i LOT 27., te donese novu odluku, kao i da naknadi troškove žalbenog postupka na ime troškova sastava i podnošenja ove žalbe po kvalificiranom punomoćniku - advokatu u iznosu od 240,00 KM, a ukoliko ugovorni organ ne nađe ovu žalbu kao osnovanu predlažemo da ova žalba bude dostavljena na odlučivanje Uredu za razmatranje žalbi BiH s prijedlogom da Ured za razmatranje žalbi BiH uvaži ovu žalbu, poništi pobijanju odluku u pobijanim dijelovima, vrati predmet ugovornom organu na ponovni postupak, kao i da ugovorni organ obaveže na naknadu troškova za sastav i podnošenje žalbe po kvalificiranom punomoćniku - advokatu u iznosu 240,00 KM, te usvoji zahtjev ponuđača za povrat naknade žalbenog postupka uplaćenog u iznosu koji rješenjem odredi Ured za razmatranje žalbi BiH.

Razlozi

Pobijanom odlukom ugovornog organa od dana 24.02.2022. godine dodijeljeni su Okvirni sporazumi različitim ponuđačima, na način kako je to pobliže opisano u članu 1. pobijane odluke.

Nakon izvršenog uvida u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla za LOT-ove 10, 14 i 27 na kojim je Plus Medical d.o.o. Tuzla učestvovao kao jedan od ponuđača, ustanovljene su nepravilnosti u dostavljenoj ponudi ovog ponuđača za navedene LOT-ove, te smatramo da je odabirom ovog ponuđača za najpovoljnijeg u javnoj nabavci za LOT 14 i LOT 27, te omogućavanjem učešća na e-aukciji za LOT 10, povrijeđene relevantne odredbe Zakona o javnim nabavkama jer isti ponuđač nije ispunjavao uvjete kvalificiranosti za navedene LOT-ove i to sve iz sljedećih razloga.

U odnosu na LOT 10 - Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 1. traženo je: hvataljka za FESS prema gore, dužina radnog tijela 130 mm, čeljusti 2,0 mm, ugao 45 stepeni. Ponuđač Medical Partners doo Tuzla je ponudio proizvod kataloške šifre 72-0214 proizvođača Lawton Njemačka. (DOKAZ 1 - stranica 16 ponude Ponuđača Medical Partners doo Tuzla).

Na stranici 184. ponude ovog ponuđača se jasno vidi da je ponuđena hvataljka dužine radnog dijela 120 mm što predstavlja odstupanje od traženih dimenzija tehničkom specifikacijom. Uvidom u istu stranicu ponude vidi se i odstupanje u dimenzijama čeljusti, budući da je tražena dimenzija 2,0 mm a ponuđena 2,5 mm (DOKAZ 2)

Nadalje, Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 2. traženo je: hvataljka za FESS prema gore, dužina radnog tijela 130 mm, čeljust u obliku čašice horizontalno se otvara, zakrivljena pod uglom 45 stepeni. Ponuđač Medical Partners doo Tuzla je ponudio proizvod kataloške šifre 72-0215 proizvođača Lawton Njemačka. (DOKAZ 1)

Uvidom u stranicu 184 ponude ovog ponuđača ustanovljeno je odstupanje u ponuđenoj dimenziju dužini instrumenta, ponuđen je instrument dužine 120 mm, a tražena dužina je 130 mm (DOKAZ 2). Dakle iz prethodno navedenog proizlazi da ovaj ponuđač nije ponudio predmete javne nabavke čije karakteristike odgovaraju tenderskoj dokumentaciji za LOT 10, te je isti morao biti označen kao nekvalificirani te isti nije imao pravo da učestvuje na e-aukciji za navedeni LOT 10, na kojoj je pored ovog ponuđača jedino učestvovao žalitelj.

U odnosu na LOT 14 - Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 1. traženo je: Antrum punch za odrasle desni, dužina radnog dijela 100 mm, čeljust 2,5 mm x 7

(DOKAZ 3).

Na stranici 187 ponude ponuđača Medical Partners doo Tuzla se jasno vidi da je ponuđena dužina radnog dijela instrumenta 120 mm, što predstavlja odstupanje od tražene dužine od 100 mm (DOKAZ 4).

Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 2. traženo je: Antrum punch za odrasle lijevi, dužina radnog dijela 100 mm, čeljust 2,5 mm x 7 (DOKAZ 3).

Na stranici 187 ponude ponuđača Medical Partners doo Tuzla se jasno vidi da je ponuđena dužina radnog dijela instrumenta 120 mm, što predstavlja odstupanje od tražene dužine od 100 mm (DOKAZ 4).

Na osnovu prethodno iznesenog proizlazi da ovaj ponuđač nije ponudio predmete javne nabavke čije karakteristike odgovaraju tenderskoj dokumentaciji za LOT 14, te je isti morao biti označen kao nekvalificirani te isti nije imao pravo da učestvuje na e-aukciji za navedeni LOT 14, a posljedično tome i da bude izabran kao najpovoljniji ponuđač za LOT 14.

U odnosu na LOT 27 - Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 2. traženo je: Monopolami ručni taster sa 2 prekidača ERBE sa kablom 4,5 m. Ponuđač Medical Partners doo Tuzla je ponudio proizvod kataloške šifre HF 9724-40 proizvođača HEBU Medical Njemačka. (DOKAZ 5).

Radi pravilnog razjašnjenja i pravilnog utvrđenja činjeničnog stanja neophodno je izvršiti uvid u ORIGINALNI katalog proizvođača HEBU Medical dostupan na web stranici proizvođača:https://hebumedical.com/fileadmin/user_upload/documents/vipkataloge/Katalog _EChirurgie.pdf.

Uvidom u str. br. 65 prethodno označenog kataloga se jasno može vidjeti da proizvod pod katalоškom šifrom HF 9724-40 je dužine 4 metra, što predstavlja odstupanje od traženih karakteristika. (DOKAZ 6).

Uvidom u ponudu ponuđača Medical partners doo Tuzla i dostavljeni katalog na stranici 192. ponude, prostim vizuelnim pregledom se može izvesti jedini logičan i pravilan zaključak da je ponuđač prepravio i korigovao originalni katalog i prilagodio dimenziju proizvoda tehničkim karakteristikama traženim tenderskom dokumentacijom, a očigledno je da su karakteristike u original katalogu potpuno drugačije (DOKAZ 7)

Nadalje u LOT 27 - Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 5. traženo je: Standardna bipolarna pinceta 200 mm vrh 0,9 mm. Ponuđač Medical Partners doo Tuzla je ponudio proizvod kataloške šifre HF 9613-19 proizvođača HEBU Medical Njemačka. (DOKAZ 5). Uvidom u ORIGINALNI katalog proizvođača HEBU Medical dostupan na web stranici proizvođača: https://hebumedical.com/filcadmin/user upload/documents/vip-kataloge/ Katalog EChirurgie pdf, na stranici 41. ,se jasno može vidjeti da proizvod pod katalоškom šifrom HF 9613-19 je dužine 19,5 cm i vrha 1,0 mm, što predstavlja odstupanje od traženih karakteristika. (DOKAZ 8)

Uvidom u ponudu ponuđača Medical partners doo Tuzla i dostavljeni katalog na stranici 192. ponude, jasno je da je ponuđač korigovao i prepravio originalni katalog i prilagodio dimenziju proizvoda tehničkim karakteristikama traženim tenderskom dokumentacijom a očigledno je da su karakteristike u original katalogu potpuno drugačije. (DOKAZ 7)

Također, na stranici 126. Ponude ponuđača Medical Partners doo Tuzla gdje je dostavljena Potvrda o upisu medicinskog sredstva u registar Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine, za LOT 27, stavka 5. koja se odnosi na katalošku šifru HF 9613-19 proizvođača HEBU medical Njemačka, jasno se vidi da su upisane karakteristike ovog proizvoda 19,5 cm i vrha 1,0 mm, što dodatno potvrđuje „fabrikovanje" originalnog kataloga od strane ponuđača Medical Partners doo Tuzla. Očigledno je da tražene karakteristike za stavku 5. LOT-a 27 ponuđač Medical partners doo Tuzla nije ponudio, odnosno da odstupaju od traženih karakteristika. (DOKAZ 9)

Na osnovu iznesenog predlaže se kao u uvodu ove žalbe.

Molimo da odluku po ovoj žalbi direktno dostavite ponuđaču PLUS MEDICAL d.o.o. Tuzla, SPO Ušće, Slavinovići Luke C-9, 75 000 Tuzla, email info(ž)nlusmedical.ba. Također, molim da se prilikom dostave odluke po ovoj žalbi i ova advokatska kancelarije postavi u „cc".

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama dostavio ovom organu izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Vezano za žalbene navode za LOT-10, ugovorni organ je u skladu s članom 54. stav 3. Zakona o javnim nabavkama, prihvatio ponudu ponuđača koji su dokazali da rješenja koja nude odgovaraju tehničkim specifikacijama, poštivajući Opće principe u skladu s članom 3. Zakona o javnim nabavkama. Ugovorni organ je prihvatio ponude ponuđača Medical Partners uz određena odstupanja, jer u skladu s mišljenjem stručnog lica kao člana Komisije za javne nabavke, ponuđeno odgovara potrebama ugovornog organa. Isto tako, i ponuda žalitelja, isto tako ima određena odstupanja za predmetni LOT-10, pa je primjenjujući naprijed navedene principe i članove Zakona o javnim nabavkama prihvaćena. Žalbenim navodima žalitelj dovodi u pitanje svoju aktivnu legitimaciju, jer odbacivanjem ponude ponuđača MEDICAL PARTNERS doo, morali bi odbaciti i ponudu ponuđača PLUS MEDICAL. Ponude naprijed navedenih ponuđača, uz minimalna odstupanja, zadovoljavaju potrebe ugovornog organa.

- Vezano za žalbene navode za LOT-ove 14 i 27, Ugovorni organ ukazuje da žalitelj nije dokazao aktivnu legitimaciju za izjavljivanje žalbe u predmetnom postupku javne nabavke, obzirom da žalitelj ničim nije dokazao da isti ima interes za dodjelu Ugovora o javnoj nabavci, odnosno da je istom mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja Ugovornog organa, a u skladu sa odredbama člana 97. Zakona o javnim nabavkama u okviru segmenta aktivne legitimacije žalitelja, a kojim odredbama je jasno propisano sljedeće:

„Žalbu može podnijeti svaki privredni subjekt koji ima ili je imao interes za dodjelu ugovora o javnoj nabavci i koji učini vjerovatnim da je u konkretnom postupku javne nabavke bila ili je mogla biti prouzrokovana sleta zbog postupanja ugovornog organa, a koje se u žalbi navodi kao

povreda ovog zakona i podzakonskih akata od strane ugovornog organa u postupku javne nabavke."

Kako žalitelj u žalbi nije osporavao ocjenu neprihvatljivosti svoje ponude od strane Ugovornog organa, već isključivo je osporavao ponudu izabranog ponuđača, a kojim postupanjem žalitelj nije dokazao pravni interes za podnošenje predmetne žalbe, budući da istome kao ponuđaču čija je ponuda ocijenjena kao neprihvatljiva, nije prouzrokovana šteta dodjelom Ugovora drugom ponuđaču, odnosno žalitelj nije dokazao da bi uopće mogao biti izabran u ovom postupku javne nabavke, pa samim tim nije dokazao ni da bi mogao pretrpiti štetu.

Dakle, Ugovorni organ smatra da je predmetnu žalbu potrebno odbaciti zbog nedostatka aktivne legitimacije, a shodno činjenici da je žalitelj osporavao ponudu izabranog ponuđača, dok je osporavanje ocjene neprihvatljivosti ponude žalitelja izostalo.

Naprijed navedeno suštinski dovodi do posljedice da se nisu ispunile pretpostavke za izjavljivanjem žalbe, budući da Ugovorni organ ne bi niti bio u mogućnosti sa žaliteljem zaključiti Ugovor o javnoj nabavci, pa samim time na strani žalitelja nisu nastupile posljedice koje bi dovele do prouzrokovanja štete žalitelju dodjelom Ugovora izabranom ponuđaču.

S tim u vezi, Ugovorni organ se poziva i na praksu URŽ-a i to na Zaključak br. JN2-01-07-1-2819-14/19 od 16.06.2021. godine, a u kojem obrazloženju Zaključka na strani 2. Ured obrazlaže sljedeće:

„...polazeći od toga da je nesporno u ovom postupku da žalitelj nije ponudio prihvatljivu ponudu, te da pri tome navedenu ocjenu o neprihvatljivosti svoje ponude ne osporava izjavljenom žalbom, pa je s tim u vezi pristao na takvu posljedicu, to ovaj organ ocjenjuje da s obzirom na činjenicu da žalitelj nije podnio valjanu ponudu, da se ne može ocijeniti da je ispunio preduslove za pokretanje postupka pravne zaštite... " Ugovorni organ se poziva i na praksu Suda BiH u odnosu na ovu pravnu stvar, a koji Sud je u obrazloženju Presude br. SI 3 U 033957 19 U od 06.04.2021. godine, zauzeo sljedeći stav i to:

„...tužitelj nije ponudio prihvatljivu ponudu, odnosno da je njegova ponuda ocijenjena kao neprihvatljiva, a iz samog sadržaja žalbe, proizilazi da tužitelj tu činjenicu nije osporavao u svojoj žalbi, već isključivo ponudu prvorangiranog ponuđača...tužitelj u konkretnom slučaju nije dokazao postojanje pravnog interesa za izjavljivanje žalbe u smislu citirane odredbe člana 97. Zakona."

Ugovorni organ je u skladu s članom 54. stav 3. Zakona o javnim nabavkama, prihvatio ponudu ponuđača koji su dokazali da rješenja koja nude odgovaraju tehničkim specifikacijama, poštivajući Opće principe u skladu s članom 3. Zakona o javnim nabavkama.

U konačnici, Ugovorni organ je u odnosu na žalbene navode žalitelja i propisani zakonski postupak utvrdio da je žalbu žalitelja potrebno odbaciti zbog nedostatka aktivne legitimacije, odnosno istu odbiti kao neosnovana u cijelosti, te istu u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH dostavlja Uredu za razmatranje žalbi BiH na odlučivanje, te predlažemo da Ured za razmatranje žalbi BiH žalbu odbaci zbog nedostatka aktivne legitimacije, odnosno odbije žalbu kao neosnovanu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-769-4/22 od 25.03.2022. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem ističe:

Svi navedeni razlozi na osnovu čega je Ugovorni organ izveo zaključak da je ponuda žalitelja ocjenjena kao neosnovana su paušalni i neargumentirani što smo detaljno obrazložili argumentaciji istaknutoj u dostavljenoj žalbi.

Posebno ističemo, da prijavom i učešćem na ovu Javnu nabavku, koja je predmet žalbe, Plus Medical doo Tuzla je dokazao aktivnu legitimaciju, pa su navodi ugovornog u ovom pogledu neutemeljeni, jer je svojim učešćem na LOT-ovima 10, 14 i 27 iskazao interes za dodjelu Ugovora. U skladu sa članom 97. ZJN (aktivna legitimacija) podnesena je žalba na odluku najpovoljnijeg ponuđača jer postoji vjerovatnoća da je u konkretnom postupku javne nabavke mogla biti pričinjena šteta zbog postupanja Ugovornog organa, a koje se navodi u žalbi, kao povreda Zakona i podzakonskih akata od strane Ugovornog tijela u postupku ove javne nabavke.

Dokaz da je Ugovorni organ učinio vjerovatnim štetu žalitelju a u skladu sa članom 97 ZJN obrazlažemo sljedećim argumentima:

Ugovorni organ je prihvatio ponude ponuđača žalitelja i ponuđača Medical Partners doo Tuzla za LOT 10 i pozvao ove ponuđače na e-aukciju, čime je potvrdio aktivnu legitimaciju žalitelja.

Nakon završetka e-aukcije na kojoj je pobijedio Plus Medical doo Tuzla i donošenja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, žalitelj je izvršio uvid u ponudu ponuđača Medical Partners zbog sumnje da ponuda istog ne ispunjava tražene uslove iz tehničke specifikacije. Unatoč tome da je odluka donesena u korist žalitelja, žalitelj je izvršio uvid zbog ranijih negativnih iskustava kada je u pitanju ponuđač Medical Partners.

Učešćem ponuđača Medical Partners dooTuzla na e-auckiji za LOT-10, iako je njegova ponuda trebala biti odbačena kao neprihvatljiiva, učinjena je direktna finansijska šteta nama kao žalitelju i ponuđaču u ovom LOT-u jer je odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača trebala biti donesena bez provođenja e-aukcije i dodijeljena žalitelju jer je bio jedini kvalifikovani ponuđač.

Argumenti koji su izneseni u žalbi potvrdili su našu sumnju u nanošenje štete žalitelju jer je utvrđeno da je Ugovorni organ suprotno traženim zahtjevima iz tenderske dokumentacije propustio da odbaci ponudu Medical Partners doo Tuzla za Lot-ove 10,14 i 27, te mu omogućio neosnovano i nezakonito učešće u e-aukciji za LOT 10 i suprotno ZJN donio odluku za izbor najpovoljnijeg ponuđača u korist Medical Partners doo Tuzla za LOT-ove 14 i 27, iako je ponuđač suprotno traženim karakteristika ponudio medicinska sredstva, a Ugovorni organ je unatoč tome prihvatio njegovu ponudu.

Citiramo navode iz žalbe koji argumentovano ukazuju na neispunjavanje traženih uslova: „LOT 10 - Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 1. traženo je: Hvataljka za FESS prema gore, dužina radnog tijela 130 mm, čeljusti 2,0 mm, ugao 45 stepeni. Ponuđač Medical Partners doo Tuzla je ponudio proizvod kataloške šifre 72-0214 proizvođača Lawton Njemačka. (DOKAZ 1 - stranica 16 ponude Ponuđača Medical Partners doo Tuzla)

Na stranici 184 ponude ovog ponuđača se jasno vidi da je ponuđena hvataljka dužine radnog dijela 120 mm što predstavlja odstupanje od traženih dimenzija tehničkom specifikacijom. Uvidom u istu stranicu ponude vidi se i odstupanje u dimenzijama čeljusti, budući daje tražena dimenzija 2,0 mm a ponuđena 2,5 mm (DOKAZ 2)

Aneksom 3 Tenderske dokumentacije Ugovornog organa za stavku 2. traženo je: Hvataljka za FESS prema gore, dužina radnog tijela 130 mm, čeljust u obliku čašice horizontalno se otvara, zakrivljena pod uglom 45 stepeni. Ponuđač Medical Partners doo Tuzla je ponudio proizvod kataloške šifre 72-0215 proizvođača Lawton Njemačka.

(DOKAZ 1)

Uvidom u stranicu 184 ponude ovog ponuđača ustanovljeno je odstupanje u ponuđenoj dimenziji i u dužini instrumenta, ponuđen je instrument dužine 120 mm, a tražena dužina je 130 mm (DOKAZ 2)“

Ugovorni organ suprotno zahtjevima iz tenderske dokumentacije i odredbama ZJN dozvoljava odstupanja paušalno obrazlažući da prihvata mišljenje stručnog lica kao člana komisije da ponuđeno odgovara potrebama Ugovornog organa, iako je to suprotno zahtjevima iz tehničke specifikacije.

Ovim postupanjem Ugovorni organ je propustio mogućnost da dozvoljena odstupanja koja bi odgovarala potrebama Ugovornog organa, uredi primjenom odredaba ZJN kojima se utvrđuju dozvoljena odstupanja, dostavom ekvivalenta ili da preciznije opiše karakteristike predmeta nabavke tenderskom dokumentacijom dozvoljena odstupanja koja bi odgovarala potrebama Ugovornog organa. Na taj način bi se omogućilo i drugim ponuđačima da za odgovarajuća odstupanja mogu dostaviti svoje ponude.

Našim Odgovorom na izjašnjenje Ugovornog organa u cijelosti osporavamo navode kojima se osporava žalba žalitelja i ostajemo ko navoda iz naše žalbe..

Još jednom napominjemo da je učinjena šteta žalitelju kao ponuđaču odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača, te se predlaže da URZ postupi na način kako je to opredijeljeno u uvodnom dijelu žalbe.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (2) i (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1- 769-5/22 od 25.03.2022. godine dostavio ponuđaču Medical - partners d.o.o. Tuzla kopiju žalbe i izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Navedeni ponuđač nije dostavio odgovor na žalbu i izjašnjenje ugovornog organa.

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.**

U vezi sa navodom žalitelja da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla za stavku 1. lota 10 ponudio proizvod sa odstupanjem od traženih dimenzija jer je ponuđena hvataljka dužine radnog tijela 120 mm, a traženo je 130 mm, dimenzija čeljusti 2,5, a traženo je 2,0, ističući da navedeni ponuđač nije ispunio uslove tražene tenderskom dokumentacijom, ovaj organ je uvidom u Obrazac za cijenu ponude (Anex III) LOT 10 utvrdio da je ugovorni organ za stavku 1. zahtijevao proizvod sljedećih karakteristika:

1.Hvataljka za FESS prema gore, dužina radnog tijela 130 mm, čeljusti 2,0 mm, ugao 45 stepeni.

Uvidom u tendersku dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ tačkom 3.5. propisao da u skladu sa članom 48. i 49. Zakona, ponuđač treba ispuniti sljedeće minimalne uslove:

b) da je roba koju nudi registrovana kod nadležnog organa - Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.

c) Dostaviti kataloge ponuđenih roba prema tenderskoj dokumentaciji.

d) Dostaviti uzorke ponuđene robe prema tenderskoj dokumentaciji

U svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz čl. 48 i 49. Zakona, ponuđač je dužan dostaviti sljedeće:

b) Rješenje nadležnog organa (Agencije za lijekove i medicinska sredstva) o upisu medicinskog sredstva u Registar medicinskih sredstava u Bosni i Hercegovini;

c) Katalog/e sa tačno naznačenim stavkama/LOT-ovima iz Aneksa 3. Obrasca za cijenu ponude, a čiju je vjerodostojnost ponuđač obavezan potvrditi na zahtjev ugovornog organa.

d) Izjava ponuđača da će na zahtjev ugovornog organa dostaviti uzorke ponuđene robe koja je predmet ponude zajedno sa tehničkom specifikacijom na jednom od govornih jezika u BiH, a u slučaju dodatne provjere, besplatno vrši probu dostavljenog uzorka.

Dokaz pod b) se dostavlja kao kopija originala. Dokaz pod d) se dostavlja kao originalna izjava ponuđača.

Uvidom u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 16. ponude dostavio Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za lot 10, u kojem je za stavku 1. naveo da nudi proizvod proizvođača Lawton Njemačka, kataloški broj 72-0214

Na str. 66. ponude navedeni ponuđač je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom s potvrđuje da se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva: Disekcijska hvatalica, kataloškog broja 72-0214 (str. 70. ponude)

Na str. 184. ponude navedeni ponuđač je dostavio katalog ponuđenog proizvoda u kojem je naznačio da se odnosi na lot 10 i lot 12, a kod proizvoda kataloškog broja 72-0214 naznačio da se odnosi na stavku 1. lota 10.

Uvidom u dostavljeni katalog, ovaj organ je utvrdio da su u istom navedene dimenzije 120 mm i 2,5 mm.

Članom 57. stav (1) ZJN je propisano da je ponuđač prilikom pripreme ponude dužan pridržavati se zahtjeva i uslova iz ugovornog organa iz tenderske dokumentacije.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je ugovorni organ za stavku 1. lota 10. tražio hvataljku čija dužina radnog tijela treba biti 130 mm, a čeljusti 2,0 mm, dok je iz utvrđenog evidentno da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla ponudio proizvod koji ne zadovoljava zahtijevane karakteristike, što nije u skladu sa članom 57. stav (1) ZJN. Stoga se navod žalitelja smatra **osnovanim**.

U vezi sa navodom žalitelja da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla za stavku 2. lota 10 ponudio proizvod sa odstupanjem od traženih dimenzija jer je ponuđen instrument dužine 120 mm, a traženo je 130 mm, ističući da navedeni ponuđač nije ispunio uslove tražene tenderskom dokumentacijom, ovaj organ je uvidom u Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za LOT 10 utvrdio da je ugovorni organ za stavku 2. zahtijevao proizvod sljedećih karakteristika:

2.Hvataljka za FESS prema gore, dužina radnog tijela 130 mm, čeljust u obliku čašice, horizontalno se otvara, zakrivljena pod uglom 45 stepeni.

Uvidom u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 16. ponude dostavio Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za lot 10, u kojem je za stavku 2. naveo da nudi proizvod proizvođača Lawton Njemačka, kataloški broj 72-0215

Na str. 66. ponude navedeni ponuđač je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom s potvrđuje da se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva: Disekcijska hvatalica, kataloškog broja 72-0215 (str. 70. ponude)

Na str. 184. ponude navedeni ponuđač je dostavio katalog ponuđenog proizvoda u kojem je naznačio da se odnosi na lot 10 i lot 12, a kod proizvoda kataloškog broja 72-0215 naznačio da se odnosi na stavku 2. lota 10.

Uvidom u dostavljeni katalog, ovaj organ je utvrdio da su u istom navedene dimenzije 120 mm.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je ugovorni organ za stavku 2. lota 10. tražio hvataljku čija dužina radnog tijela treba biti 130 mm, dok je iz utvrđenog evidentno da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla ponudio proizvod koji ne zadovoljava zahtijevane karakteristike, što nije u skladu sa članom 57. stav (1) ZJN. Stoga se navod žalitelja smatra **osnovanim.**

U vezi sa navodom žalitelja da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla za stavku 1. lota 14 ponudio proizvod sa odstupanjem od traženih dimenzija jer je ponuđen instrument dužine 120 mm, a traženo je 100 mm, ističući da navedeni ponuđač nije ispunio uslove tražene tenderskom dokumentacijom, ovaj organ je uvidom u Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za LOT 14 utvrdio da je ugovorni organ za stavku 1. zahtijevao proizvod sljedećih karakteristika:

1. Antrum punch za odrasle desni, dužina radnog tijela 100 mm, čeljust 2,5 mm x 7.

Uvidom u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 24. ponude dostavio Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za lot 14, u kojem je za stavku 1. naveo da nudi proizvod proizvođača Lawton Njemačka, kataloški broj 72-0282

Na str. 66. ponude navedeni ponuđač je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom s potvrđuje da se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva: Disekcijska hvatalica, kataloškog broja 72-0282 (str. 77. ponude)

Na str. 187. ponude navedeni ponuđač je dostavio katalog ponuđenog proizvoda u kojem je naznačio da se odnosi na lot 14, a kod proizvoda kataloškog broja 72-0282 naznačio da se odnosi na stavku 1. lota 14.

Uvidom u dostavljeni katalog, ovaj organ je utvrdio da su u istom navedene dimenzije 120 mm.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je ugovorni organ za stavku 1. lota 14. tražio Antrum punch za odrasle desni čija dužina radnog tijela treba biti 100 mm, dok je iz utvrđenog evidentno da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla ponudio proizvod koji ne zadovoljava zahtijevane karakteristike, što nije u skladu sa članom 57. stav (1) ZJN. Stoga se navod žalitelja smatra **osnovanim.**

U vezi sa navodom žalitelja da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla za stavku 2. lota 14 ponudio proizvod sa odstupanjem od traženih dimenzija jer je ponuđen instrument dužine 120 mm, a traženo je 100 mm, ističući da navedeni ponuđač nije ispunio uslove tražene tenderskom dokumentacijom, ovaj organ je uvidom u Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za LOT 14 utvrdio da je ugovorni organ za stavku 2. zahtijevao proizvod sljedećih karakteristika:

2. Antrum punch za odrasle lijevi, dužina radnog tijela 100 mm, čeljust 2,5 mm x 7.

Uvidom u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 24. ponude dostavio Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za lot 14, u kojem je za stavku 2. naveo da nudi proizvod proizvođača Lawton Njemačka, kataloški broj 72-0284.

Na str. 66. ponude navedeni ponuđač je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se potvrđuje da se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva: Disekcijska hvatalica, kataloškog broja 72-0284 (str. 77. ponude)

Na str. 187. ponude navedeni ponuđač je dostavio katalog ponuđenog proizvoda u kojem je naznačio da se odnosi na lot 14, a kod proizvoda kataloškog broja 72-0284 naznačio da se odnosi na stavku 2. lota 14.

Uvidom u dostavljeni katalog, ovaj organ je utvrdio da su u istom navedene dimenzije 120 mm.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je ugovorni organ za stavku 2. lota 14. tražio Antrum punch za odrasle lijevi čija dužina radnog tijela treba biti 100 mm, dok je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla ponudio proizvod koji ne zadovoljava zahtijevane karakteristike, što nije u skladu sa članom 57. stav (1) ZJN. Stoga se navod žalitelja smatra **osnovanim.**

U vezi sa navodom žalitelja da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla za stavku 2. lota 27 ponudio proizvod sa odstupanjem od traženih dimenzija jer je ponuđen proizvod sa kablom dužine 4 m, a traženo je 4.5 m, ističući da je navedeni ponuđač prepravio i korigovao originalni katalog i prilagodio dimenzije ponuđenog proizvoda tehničkim karakteristikama traženim tenderskom dokumentacijom, ovaj organ je uvidom u Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za LOT 27 utvrdio da je ugovorni organ za stavku 2. zahtijevao proizvod sljedećih karakteristika:

2.Monopolarni ručni taster sa 2 prekidača ERBE sa kablom 4,5 m.

Uvidom u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 36. ponude dostavio Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za lot 27, u kojem je za stavku 2. naveo da nudi proizvod proizvođača Hebu Medical Njemačka, kataloškog broja HF 9724-40

Na str. 104 ponude navedeni ponuđač je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se potvrđuje da se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva: Adapter, kabal, elektrohirurška jedinica, kataloškog broja HF9724-40.

Na str. 192. ponude navedeni ponuđač je dostavio katalog ponuđenog proizvoda u kojem je naznačio da se odnosi na lot 27, a kod proizvoda kataloškog broja HF9724-40 naznačio da se odnosi na stavku 2. lota 27.

Uvidom u dostavljeni katalog, ovaj organ je utvrdio da su u istom navedene sljedeće karakteristike: 4,5 m konekciono kablo za ERBE konekciju.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je ugovorni organ za stavku 2. lota 27. tražio Monopolarni ručni taster sa 2 prekidača ERBE sa kablom 4,5 m, a da iz dostavljene kataloške dokumentacije proističe da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla ponudio proizvod čija dužina kabla iznosi upravo 4,5 m, što odgovara zahtijevanom. Pored toga ovaj organ ističe da je tenderskom dokumentacijom zahtijevano dostavljanje kataloga sa tačno naznačenim stavkama/Lotovima iz Aneksa 3. Obrasca za cijenu ponude, a čiju je vjerodostojnost ponuđač obavezan potvrditi na zahtjev ugovornog organa, a izabrani ponuđač je u ponudi dostavio katalog ponuđenog proizvoda sa naznačenom stavkom i brojem lota, dok žalitelj nije dostavio dokaz da katalog u ponudi navedenog ponuđača nije vjerodostojan, a da je katalog na koji se on poziva u žalbi vjerodostojan. Naime, žalitelj žalbom upućuje na katalog koji je dostupan na web stranici proizvođača, a općepoznata činjenica je da su podaci na web stranicama proizvođača podložni promjenama i stoga ne mogu biti dokaz da je izvršeno prepravljanje i korigovanje kataloga prema karakteristikama traženim tenderskom dokumentacijom. Stoga, kako žalitelj u smislu člana 102. stav (3) ZJN nije dokazao navode iz žalbe, jer nije dostavio originalni katalog proizvođača Hebu Medical, već se samo poziva na web stranicu navedenog proizvođača, ovaj organ navod žalitelja cijeni paušalnim i nepotkrijepljenim dokazima, i u skladu sa tim **neosnovanim.**

U vezi sa navodom žalitelja da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla za stavku 5. lota 27 ponudio proizvod sa odstupanjem od traženih dimenzija jer je ponuđen proizvod dužine 19,5 cm i vrha 1,0 mm, a tražena je pinceta dužine 200 mm i vrha 0,9 mm, ističući da je navedeni ponuđač prepravio i korigovao originalni katalog i prilagodio dimenzije ponuđenog proizvoda tehničkim karakteristikama traženim tenderskom dokumentacijom, navodeći pri tome da to potvrđuje i podatak iz Potvrde Agencije za lijekove i medicinska sredstva, ovaj organ je uvidom u Obrazac

za cijenu ponude (Anex III) za LOT 27 utvrdio da je ugovorni organ za stavku 5. zahtijevao proizvod sljedećih karakteristika:

5. standardna bipolarna pinceta 200 mm, vrh 0,9 mm.

Uvidom u ponudu ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, ovaj organ je utvrdio da je isti na str. 36. ponude dostavio Obrazac za cijenu ponude (Anex III) za lot 27, u kojem je za stavku 5. naveo da nudi proizvod proizvođača Hebu Medical Njemačka, kataloškog broja HF9613-19.

Na str. 122 ponude navedeni ponuđač je dostavio Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kojom se potvrđuje da se u Registar medicinskih sredstava BiH odobrava upis medicinskog sredstva: elektrohirurške hvatalice za otvorenu hirurgiju, višekratne, kataloškog broja HF9613-19 (str.126. ponude), a gdje su upisane karakteristike navedenog proizvoda 1,0 mm, 195 mm.

Na str. 192. ponude navedeni ponuđač je dostavio katalog ponuđenog proizvoda u kojem je naznačio da se odnosi na lot 27, a kod proizvoda kataloškog broja HF9613-19 naznačio da se odnosi na stavku 5. lota 27.

Uvidom u dostavljeni katalog proizvođača Hebu Medical, ovaj organ je utvrdio da su u istom navedene karakteristike: 20,0 cm/7 ¾ i 0,9 mm.

Imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje, da se podaci u Potvrdi Agencije za lijekove i medicinskog sredstva BiH i podaci u dostavljenom katalogu za isti proizvod kataloškog broja HF9613-19 razlikuju, navod žalitelja se cijeni osnovanim, te će ugovorni organ u ponovnom postupku postupiti u skladu sa tačkom 3.5. c) Tenderske dokumentacije i za stavku 5. lota 27. tražiti od ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla da potvrdi vjerodostojnost dostavljenog kataloga u ponudi i to dostavljanjem originalnog kataloga ponuđenog proizvoda za stavku 5 koji će biti potvrđen od strane proizvođača Hebu Medical, a radi poređenja sa onim u ponudi, nakon čega će ugovorni organ donijeti novu i zakonitu odluku za lot 27.

S obzirom na sve navedeno ovaj organ konstatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe djelimično osnovani, zbog čega se žalba usvaja i poništava pobijana Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-1405-9/21 od 24.02.2022. godine za Lotove 10, 14 i 27, te se predmat vraća ugovornom organu na ponovni postupak u kojem će postupiti po stavovima ovog organa iznesenim u ovom rješenju i donijeti novu odluku za navedene lotove u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima.

Žalitelj zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe od 16.03.2022. godine po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, advokatu iz Tuzle u iznosu od 240,00 KM.

S obzirom da ovaj organ usvaja žalbu, u skladu sa članom 105. Zakona o upravnom postupku, usvaja se i zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe od 16.03.2022. godine po advokatu u iznosu od 240,00 KM. Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući član 18. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240 KM, a što je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, 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 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).

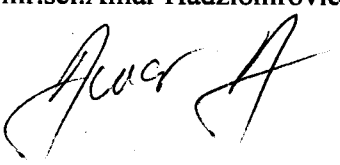
Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama i članu 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu kao u izreci ovog rješenja

Pouka o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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

mr.sci.Amar Hadžiomrović



Dostavljeno:

- Plus Medical d.o.o. Tuzla, po punomoćniku

Miroljubu Radomiroviću, advokatu iz Tuzle

-Univerzitetski klinički centar Tuzla

-Medical Partners d.o.o. Tuzla

-evidencija

-a/a