BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1088-10/22
Sarajevo,26.05.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi žalitelja GAS GROUP d.o.o. Šamac broj:26/22 od 22.04.2022. godine izjavljenoj na Zaključak broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine Ugovornog organa JZU Zdravstveni centar Brčko" Brčko distrikt BiH u postupku javne nabavke medicinskog gasa-kiseonika za potrebe JZU „Zdravstveni centar Brčko", na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl.230. stav 2 Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 26.05.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba žalitelja GAS GROUP d.o.o. Šamac broj:26/22 od 22.04.2022. godine se usvaja, poništava se Zaključak broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine.Predmet se vraća prvostepenom organu na ponovni postupak u fazu postupanja po žalbi GAS GROUP d.o.o. Šamac od 08.04.2022. godine.
2. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM žalitelja GAS GROUP d.o.o. Šamac izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ, JZU Zdravstveni centar Brčko" Brčko distrikt BiH, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 509-1-1-31-3-61/22 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 22.02.2022. godine u postupku javne nabavke medicinskog gasa-kiseonika za potrebe JZU „Zdravstveni centar Brčko".

Nezadovoljan sadržajem Tenderskog dokumenta GAS GROUP d.o.o. Šamac je izjavio žalbu od 08.04.2022. godine koju je ugovorni organ Zaključkom broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine odbacio kao izjavljenu od neovlaštene osobe.

Nezadovoljan sadržajem Zaključka broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine GAS GROUP d.o.o. Šamac je izjavio žalbu broj:26/22 od 22.04.2022. godine .

Ugovorni organ je postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, proslijedio navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi zajedno sa Odlukom u kojoj se izjašnjava o žalbenim navodima i dokumentacijom.

Žalitelj u žalbi navodi:

- Ugovorni organ je Zaključkom o odbacivanja žalbe broj 33/22-44 od 11.04.2022.godine odbacio našu žalbu navodeći da je ista izjavljena od neovlaštene osobe, te da je uvidom u tačku 13.1. tenderske dokumentacije evidentno da je ugovorno tijelo tražilo sljedeće „Ponuditelji su dužni dostaviti

Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH iz kojeg se može vidjeti da je ponuditelju odobreno obavljanje djelatnosti uvoza i prometa lijekova na veliko i da uvidom u zvaničnu web stranicu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH (ALMBIH) može se vidjeti da žalitelj nije registrovan kao veleprometnik lijekova, te samim time ne ispunjava uvjete propisane članom 46. Zakona o javnim nabavkama, odnosno nema pravni interes u konkretnoj javnoj nabavki, obzirom da nema registriranu djelatnost kod nadležne državne agencije.U skladu sa navedenim blagovremeno izjavjujemo žalbu na navedeni zaključak ugovornog organa zbog pogrešno primjenjenih materijalnih propisa.Ovdje se postavlja pitanje kakve veze ima naša ovlaštena osoba Luka Đurđević, svojeručno potpisan na dnu žalbe, sa navedenim rješenjem Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH. Možemo jedino iz svega ovoga izvući zaključak da je ugovorni organ svjesno prekršio zakon i pogrešno donio zaključak da bi nas doveo u zabludu kao ponuđače jer je u međuvremenu nastavio postupak, primio jednu „prihvatljivu" ponudu te istu otvorio i nastavio sa procedurom za dodjelu ugovora.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, 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, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od navoda žalitelja koji ističe da je Ugovorni organ Zaključkom o odbacivanja žalbe broj 33/22-44 od 11.04.2022.godine odbacio našu žalbu navodeći da je ista izjavljena od neovlaštene osobe, te da je uvidom u tačku 13.1. tenderske dokumentacije evidentno da je ugovorno tijelo tražilo sljedeće „Ponuditelji su dužni dostaviti Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH iz kojeg se može vidjeti da je ponuditelju odobreno obavljanje djelatnosti uvoza i prometa lijekova na veliko i da uvidom u zvaničnu web stranicu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH (ALMBIH) može se vidjeti da žalitelj nije registrovan kao veleprometnik lijekova, te samim time ne ispunjava uvjete propisane članom 46. Zakona o javnim nabavkama, odnosno nema pravni interes u konkretnoj javnoj nabavki, obzirom da nema registriranu djelatnost kod nadležne državne agencije.U skladu sa navedenim blagovremeno izjavjujemo žalbu na navedeni zaključak ugovornog organa zbog pogrešno primjenjenih materijalnih propisa.Ovdje se postavlja pitanje kakve veze ima naša ovlaštena osoba Luka Đurđević, svojeručno potpisan na dnu žalbe, sa navedenim rješenjem Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH. Možemo jedino iz svega ovoga izvući zaključak da je ugovorni organ svjesno prekršio zakon i pogrešno donio zaključak da bi nas doveo u zabludu kao ponuđače jer je u međuvremenu nastavio postupak, primio jednu „prihvatljivu" ponudu te istu otvorio i nastavio sa procedurom za dodjelu ugovora.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ, između ostalog navodi:

„I.Tenderskom dokumentacijom, odnosno točkom 13. pod 1. TD je, između ostaloga, propisano i: „ NAPOMENA: Ponuditelji su dužni dostaviti i Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva BIH iz kojeg se može vidjeti da je ponuditelju odobreno obavljanje djelatnosti uvoza i prometa lijekova na veliko". Kao što je i navedeno u zaključku ugovornog tijela 33/22-44 od 11.4.2022 i dodatnim uvidom u zvaničnu web stranicu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BIH (ALMBIH): http://www.almbih.gov.ba/veleprometnici/ može se

vidjeti da žalitelj nije registriran kao veleprometnik lijekova, te samim time ne ispunjava uvjete propisane člankom 46. Zakona o javnim nabavama, odnosno nema pravni interes u konkretnoj javnoj nabavi, obzirom da nema registriranu djelatnost kod nadležne državne Agencije (ALMBIH). Obzirom na činjenicu da je medicinski kisik klasificiran kao lijek kod nadležne agencije, neophodno je da kandidati/ponuditelji moraju biti registrirani za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa lijekova na veliko.

Ugovorno tijelo, sukladno Zakonu o upravnom postupku, rješavajući po žalbi, prije utvrđivanja činjeničnog stanja dužno je utvditi da li je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlašćene osobe. Dakle, neutemeljen je žalbeni navod da je ugovorno tijelo suprotno zakonu utvrđivalo aktivnu legitimaciju žalitelja.

Kada je u pitanju konstatacija žalitelja da ne vidi vezu između njihove ovlaštene osobe Luke Đurđević sa rješenjem Agencije za lijekove i medicinska sredstva BIH, ističemo da je ugovorno tijelo prilikom donošenja ožalbenog zaključka utvrđivalo da li je PRAVNA OSOBA doo „Gas Group" Šamac registrirana za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa lijekova na veliko, a ne Luka Đurđević kao ovlaštena osoba za zastupanje pravne osobe. U konkretnom slučaju, žalitelj doo „Gas Group" Šamac nema registriranu djelatnost za uvoz i promet lijekova na veliko, te samim time, kako je i navedeno u zaključku ugovornog tijela, žalitelj nema pravni interes u javnoj nabavi lijekova, u šta medicinski kisik spada po klasifikaciji ALMBIH."

Uvidom u spis ovaj organ je utvrdio slijedeće:

Ugovorni organ, JZU Zdravstveni centar Brčko" Brčko distrikt BiH, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 509-1-1-31-3-61/22 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 22.02.2022. godine u postupku javne nabavke medicinskog gasa-kiseonika za potrebe JZU „Zdravstveni centar Brčko".

Nezadovoljan sadržajem Tenderskog dokumenta GAS GROUP d.o.o. Šamac je izjavio žalbu od 08.04.2022. godine koju je ugovorni organ Zaključkom broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine odbacio kao izjavljenu od neovlaštene osobe.

Nezadovoljan sadržajem Zaključka broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine GAS GROUP d.o.o. Šamac je izjavio žalbu broj:26/22 od 22.04.2022. godine.

U Zaključku broj:33/22-44 od 11.04.2022. godine ugovorni orgna između ostalog navodi :" Uvidom u točku 13.1. tenderske dokumentacije evidentno je da je ugovorno tijelo tražilo sljedeće: „Ponuditelji su dužni dostaviti i Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH iz kojeg se može vidjeti da je ponuditelju odobreno obavijanje djelatnosti uvoza i prometa tijekova na veliko".

Uvidom u zvaničnu web stranicu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH (ALMBIH): htto://www.aimbih.gov.ba/veleorometnici može se vidjeti da žalitelj nije registriran kao veleprometnik lijekova, te samim time ne ispunjava uvjete propisane člankom 46. Zakona o javnim nabavama, odnosno nema pravni interes u konkretnoj javnoj nabavi, obzirom da nema registriranu djelatnost kod nadležne državne Agencije (ALMBIH)."

U odnosu na prednje navedene okolnosti ovaj organ ističe slijedeće:

Dispozitivom osporenog zaključka ugovorni organ odbacuje žalbu žalitelja GAS GROUP d.o.o. Šamac od 08.04.2022. godine kao izjavljenu od neovlaštene osobe a u obrazloženju kao razloge odbacivanja navodi nedostatak pravnog interesa u konkretnoj javnoj nabavci. Prednje navedeno stanje stvari ukazuje na protivrječnost dispozitiva i obrazloženja navedenog akta. U sadržaju navedenog zaključka ugovorni organ nije naveo niti jedan razlog zbog kojeg je žalitelj , odnosno njegov pravni zastupnik neovlašten za izjavljivanje žalbe, već kao razlog odbacivanja iste navodi nedostatak pravnog interesa, iako u izjašnjenju ovom organu navodi da žalbu na tendersku dokumentaciju nije odbacio zbog nedostatka aktivne legitimacije žalitelja.Prednje navedeni zaključak o nepostojanju zakonskih pretpostavki za izjavljivanje žalbe, kako to ugovorni organ navodi, upućuje na apsolutno nejasan pristup ugovornog organa navedenom značajnom procesnom pitanju, naročito uzevši da su jasno propisani preduslovi za

izjavljivanje žalbe . Ugovorni organ kao razlog odbacivanja žalbe navodi činjenicu da je izjavljenja od neovlaštene osobe , pri čemu ne samo da ne iznosi konkretnu činjeničnu osnovu koja upućuje na zasnovanost njegovog stava o navedenom spornom pitanju, već pri tome propušta činjenično stanje utvrditi u zadovoljavajućoj mjeri, a pitanje procjene pravnog interesa za izjavljivanje žalbe cijeni nejasno ga vežući za navedenu činjenicu koju pri tome ne raspravlja i ne utvrđuje na odlučan način.

Ovaj organ ističe da je članom 100. Zakona o javnim nabavkama propisan postupak ugovornog organa po žalbi, propisana je obaveza ugovornog organa da izvrši ispitivanje procesne ispravnosti podnesene žalbe u smislu ocjene kumulativne ispunjenosti procesnih pretpostavki za ulaganje iste, i to - blagovremenosti iste, dopuštenosti i da li je podnesena od strane ovlaštene osobe.

Član 111. Zakona o javnim nabavkama propisane su odluke koje po žalbi donosi URŽ, te stavom 1, tačka b) propisano da u postupku pravne zaštite URŽ može: odbaciti žalbu zaključkom zbog nenadležnosti,nedopuštenosti,neurednosti, neblagovremenosti i zbog toga što je izjavljena od lica koje nema aktivnu legitmaciju.

Nakon što poduzme sve potrebne radnje upotpunosti poštujući pravila postupka ugovorni organ će, izvršiti cjelovitu provjeru svih procesnih pretpostavki za ulaganje žalbe a sve kako je to propisano prema odredbi čl.100 st. 1 Zakona o javnim nabavkama , te u ovisnosti od ishoda provjere istih, daljnje zakonito postupiti prema pravilima čl.100 Zakona , te donijeti pravilnu i zakonitu odluku.

U odnosu na navod žalitelja da je ugovorni organ u međuvremenu nastavio postupak, primio jednu „prihvatljivu" ponudu te istu otvorio i nastavio sa procedurom za dodjelu ugovora ovaj organ je uvidom u spis utvrdio da je ugovorni organ aktom broj 33/22-44 od 11.4.2022 godine obustavio postupak javne nabavke i isti putem mail-a dostavio ponuđačima koji su preuzeli tendersku dokumentaciju.

Iz prednjih razloga , odlučeno je kao u dispozitivu odluke.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108.stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Uputstvo 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.

PREDSJEDAVAJUĆI
UREDA ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Marko Kolobarić

Dostaviti:
- GAS GROUP d.o.o. Šamac
- JZU Zdravstveni centar Brčko" Brčko distrikt BiH
-evidenciji
- a/a