BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1370-7/22
Mostar: 03.06.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača OBRICODE d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na izmjenu i dopunu Tendersku dokumentaciju broj: 02-45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine Ugovornog organa Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona u Otvorenom postupku javne nabavke *„Nabavka i održavanje softvera za finansijko-materijalno knjigovodstvo"*, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Ad hoc Vijeća IVb održanoj dana 03.06.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** potencijalnog ponuđača OBRICODE d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na izmjenu i dopunu Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona u Otvorenom postupku, objavljenom putem predmet nabavke *„Nabavka i održavanje softvera za finansijko-materijalno knjigovodstvo"*, ***i poništava se:***
   - ***Tenderska dokumentacija broj: 02- 45-4363-2/22 (H.A.) od 08.04.2022. godine, Izmjenjena i dopunjena Tenderska dokumentacija broj: 02- 45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine, zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 108-1-2-23-3-47/22 od 13.04.2022. godine i Ispravkom obavještenja o nabavci broj 108-1-2-23-8-50/22 od 29.04.2022.godine.***
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 Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) u Otvorenom postupku, objavio je Tendersku dokumentaciju broj: 02- 45-4363-2/22 (H.A.) od 08.04.2022. godine, kao i Izmjenjenu i dopunjena Tendersku dokumentaciju broj: 02- 45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine, putem Obavještenja o nabavci broj 108-1-2-23-3-47/22 od 13.04.2022. godine i Ispravkom obavještenja o nabavci broj 108-1-2-23-8-50/22 od

29.04.2022.godine u predmetu javne nabavke: *„Nabavka i održavanje softvera za finansijko-materijalno knjigovodstvo"*. Nezadovoljan objavljenom predmetnom tenderskom dokumentacijom žalbu je izjavio potencijalni ponuđač OBRICODE d.o.o. Sarajevo (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 20.05.2022.god. Žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 02.06.2022.god.

Žalitelj u žalbi navodi:

Dana 13.04.2022. godine ugovorni organ Javno preduzeće Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona (u daljem tekstu: ugovorni organ) na Portalu javnih nabavki www.ein.gov.ba objavio je Obavještenje o nabavci, broj:: 108-1- 2-23-3-47/22 kao i tendersku dokumentaciju, broj: 02-45-4363-2/22 (H.A.j od 08.04.2022. godine za otvoreni postupak za nabavku usluga *„Nabavka i održavanje softvera za finansijsko- materijalno knjigovodstvo"*. Potencijalni ponuđač Orbicode d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: Žalilac) preuzeo je tendersku dokumentaciju za predmetni postupak dana 14.04.2022. godine.

Nakon pregleda tenderske dokumentacije, Žalilac je uočio određene nepravilnosti i neusklađenosti iste sa legislativnom o javnim nabavkama koja je na snazi u Bosni i Hercegovini te shodno tome, na osnovu člana 101. stav (1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama, izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju, dana 25.04.2022. godine.

Žalba je usvojena od strane ugovornog organa Rješenjem o usvajanju žalbe, broj: 02-45-6137- 1/22 (H.A.) od 28.04.2022. godine, kojim je utvrđeno da su svi žalbeni navodi osnovani.

Usvajanje naprijed navedene žalbe Žalioca imalo je za rezultat Izmjenu i dopunu tenderske dokumentacije, broj: 02-45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine, koja je objavljena na Portalu javnih nabavki dana 29.04.2022. godine, zajedno sa Ispravkom za obavještenje o nabavci, broj: 108-1-2-23-8-50/22.

Izmjenom i dopunom tenderske dokumentacije, broj: 02-45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine, ugovorni organ je izvršio izmjenu uslova tehničke i profesionalne sposobnosti.

Pregledom Izmjene i dopunu tenderske dokumentacije, broj: 02-45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine, **Žalilac je uočio da jedan od postavljenih uslova, kao i dokaz o ispunjavanju istog koji se zahtijeva, nije u skladu prevashodno sa članom 44. Zakona o javnim nabavkama** (u daljem tekstu: Zakon), kao i drugim odredbama Zakona, te stoga, na osnovu člana 101. stav (1) tačka b) Zakona, izjavljuje sljedeću žalbu:

Naime, tačkom 11.1 d) „USLOVI" Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, ugovorni organ je postavio sljedeći uslov: *„Ponuđač mora ponuditi predmet nabavke koji je kompatibilan sa već postojećim AIS/BISsistemom implementiranim u ugovornom organu."*

Nadalje, tačkom 11.1 d) „DOKAZI" Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, ugovorni organ je kao dokaz o ispunjavanju naprijed citiranog uslova propisao sljedeće: *„Ponuđač je dužan dostaviti izjavu o kompatibilnosti sa već postojećim AIS/BIS sistemom implementiranim u ugovornom organu uz koju obavezno prilaže kao dokaz, potvrdu koju daje druga ugovorna strana (drugi ugovorni organ) o realizaciji uspješne implementacije predmeta nabavke sa postojećim AIS/BIS sistemom. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane, koja nije ugovorni organ, vrijedi izjava privrednog subjekta o uredno izvršenim ugovorima, uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrda o uredno izvršenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke: a) naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata; b) predmet ugovora; c) vrijednost ugovora; d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora; e) navode o uredno izvršenim ugovorima".*

Na ovaj način je ugovorni organ samo formalno usvojio navode ranije izjavljene žalbe Žalioca, dok suštinski to nije učinio, šta više postavio je uslov **koji nije u vezi niti u skladu sa predmetom nabavke i zahtijevao je dokaz na još strožiji način od ranije predviđenog, za koji je usvojio žalbu.**

Žalilac ističe da je članom 44. stav (2) Zakona propisano da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definiše uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i fmansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti, dok je stavom (3) istog člana Zakona propisano da minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

Napominjemo i to da je članom 7. stav (3) Uputsva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", br. 90/14 i 20/15) - u daljem tekstu: Uputstvo, propisano da obim informacija i minimalni uslovi finansijske i/ili tehničke i profesionalne sposobnosti koji se zahtijevaju za određeni ugovor moraju biti u vezi sa predmetom nabavke i srazmjerni predmetu nabavke, odnosno lotu.

Imajući u vidu navedene odredbe Zakona i Uputstva, kao temeljnog podzakonskog akta za pripremu tenderske dokumentacije, svaki postavljeni kvalifikacioni uslov mora biti u skladu s predmetom nabavke odnosno u vezi s njim. **Postavljamo pitanje ugovornom organu, na koji način je AIS/BIS sistem koji ugovorni organ posjeduje u vezi sa softverom za finansijsko-materijalno knjigovodstvo koji je predmet ove nabavke?** Na osnovu čega se kao dokaz da je ponuđač kompetentan za izradu i održavanje softvera za finansijsko-materijalno knjigovodstvo, (koji je potreban svakoj kompaniji, svakom organu uprave itd, potpuno nezavisno od djelatnosti koju obavlja - uz naravno, prilagođavanje istog potrebama svakog privrednog subjekta ponaosob) zahtijeva kompatibilnost sa AIS/BIS sistemom koji koriste isključivo zavodi zdravstvenih

osiguranja u Federaciji Bosne i Hercegovine i koji su razvijeni za potrebe djelatnosti navedenih zavoda?

Žalilac tvrdi da se u svakom zavodu zdravstvenog osiguranja, uključujući naravno i ugovorni organ, može razviti softver za finansijsko-materijalno knjigovodstvo prilagođen svim potrebama ugovornog organa, **potpuno autonomno od AIS/BIS sistema** koji nema nikakve veze sa fmansijsko-materijalnim knjigovodstvom. Dakle, jasno je da je ugovorni organ propisao uslov i dokaz iz tačke 11.1 d) Izmjene i dopune tenderske dokumentacije ne pridržavajući se naprijed citiranih odredbi člana 44. stav (2) Zakona i 7. stav (3) Uputstva, jer zahtijevani uslov i dokaz niti su u skladu niti imaju veze sa predmetom nabavke.

Nadalje, da bi svaki ponuđač na tržištu koji se bavi razvojem softvera i koji ima pravo da se pravično i aktivno takmiči za svaki ugovor koji zaključuju ugovorni organi, mogao učestvovati u ovom predmetu nabavke, neophodno je da ugovorni organ, kao što smo navodili i u ranije usvojenoj žalbi, obezbijedi i objavi sve potrebne informacije u tenderskoj dokumentaciji, kao bi ponuđač mogao napraviti i ponuditi isto. Ugovorni organ to ponovo nije učinio, ni nakon usvajanja žalbe koja je bila izjavljena u tom pogledu.

Žalilac ponovo naglašava da je članom 53. stav (1) Zakona propisano da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu s odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima. U tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

Nadalje, članom 2. stav (1) Uputstva propisano je da se tenderska dokumentacija izrađuje na način da sadrži sve potrebne podatke koji privrednom subjektu omogućavaju izradu zahtjeva za učešće i/ili ponude, dok je članom 3. stav (1) navedenog Uputstva propisano da se tenderska dokumentacija izrađuje na način da sadrži sve potrebne podatke koji privrednom subjektu omogućavaju izradu zahtjeva za učešće i/ili ponude.

Shodno navedenim odredbama Zakona o javnim nabavkama, kao i Uputstva, ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji mora dati sve informacije koje su ponuđačima potrebne kako bi mogli pripremiti svoje ponude, a da pri tome ugovorni organ dobije ono što zaista traži i treba.

Zahtjevi koje ugovorni organ postavi u tenderskoj dokumentaciji moraju biti jasni, precizni, nedvosmisleni, te na isti način shvaćeni od svih ponuđača, kako bi se mogla donijeti odluka o kvalifikovanosti ponuđača, odnosno prihvatljivosti ponude, te konsekventno o izboru najpovoljnijeg ponuđača na stvarno konkurentskoj osnovi, uz ostvarivanje jednakog tretmana, nediskriminacije i transparentnosti kao opštih principa javnih nabavki, definisanih članom 3. Zakona.

U skladu sa naprijed navedenim, ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji mora detaljno navesti sve svoje potrebe, zahtjeve i uslove, a isključivo i samo na osnovu ispunjenosti uslova koje je ugovorni organ naveo u tenderskoj dokumentaciji donosi se odluka da li će se prihvatiti

ponuda određenog ponuđača ili ne. U tenderskoj dokumentaciji se ništa ne podrazumijeva, nego sve mora biti jasno navedeno.
Ponuđači moraju ispuniti sve postavljene zahtjeve da bi njihova ponuda bila prihvatljiva, odnosno da bi ušla u dalje razmatranje i evaluaciju. U protivnom, ponude koje ne ispunjavaju sve zahtjeve postavljene tenderskom dokumentacijom se odbacuju kao neprihvatljive, kako je definisano članom 2. stav (1) tačka 1) Zakona.
Pored toga, skup preciznih i jasnih zahtjeva, ali i specifikacija predstavlja preduslov koji ponuđačima daje mogućnost da na zahtjeve ugovornog organa odgovore na realan i konkurentan način. U protivnom uopšte nije moguće dostaviti prihvatljivu ponudu, što je upravo slučaj u ovom postupku javne nabavke.
Naime, ponuđači ne mogu ispuniti postavljene uslove tehničke i profesionalne sposobnosti ukoliko su isti nejasni, nepotpuni a u konačnici i bez sumnje tendenciozni i diskriminatorski.

Konkretno, ponuđači bi morali biti detaljno upoznati sa karakteristikama softvera za finansijsko-materijalno knjigovodstvo, te, samo i jedino pod uslovom da postoji ikakva pozvezanost između postojećeg AIS/BIS sistema ugovornog organa, sa karakteristikama AIS/BIS sistema koji je implementiran u Zeničko-dobojskom kantonu, kako bi se mogli odrediti šta da nude, odnosno eventualno, da bi ponuđeno bilo kompatibilno sa postojećim informacionim sistemom, ukoliko postoji realna potreba za tim te objektivna povezanost između navedenih sistema. Ugovorni organ je neinformisanjem potencijalnih ponuđača o gore navedenom grubo prekršio citirane odredbe Zakona, Uputstva ali i temeljnih principa javnih nabavki, nediskriminacije, jednakog tretmana i omogućavanja pravične i aktivne konkurencije, kako je definisamo članom 3. stav (1) Zakona. Nadalje, da li ugovorni organ zaista očekuje da je svaki ponuđač koji je zainteresovan za ovu nabavku morao ranije isporučiti softver za finansijsko-materijalno knjigovodstvo baš zavodima zdravstvenog osiguranja u Federaciji Bosne i Hercegovine, koji jedini koriste AIS/BIS sisteme? Ponavljamo i tvrdimo, Žalilac, kao i svaki drugi ponuđač, može ponuditi softver koji je kompatibilan sa svakom vrstom standardnog interfejsa za finansijsko-materijalno knjigovodsto, ali ovaj ugovorni organ ni Izmjenom i dopunom tenderske dokumentacije nije dao neophodne informacije kojima bi to omogućio. Ovako postavljeni zahtjev u potpunosti ograničava konkrenciju i grubo krši osnovne principe javnih nabavki propisan članom 3. Zakona.
Neka od rješenja koja su u skladu sa važećom regulativom o javnim nabavkama a koji se i koriste u praksi jesu npr. da ugovorni organ je dozvoli ponuđačima da, u okviru procijenjene vrijednosti nabavke, isporuče kompletno rješenje koje može uključivati i zamjenu postojećeg informacionog sistema, zatim davanje jasnih i potpunih informacija o postojećem informacionom sistemu u tenderskoj dokumentaciji, a da se utvrđivanje kompatibilnosti ponuđenog rješenja sa već postojećim sistemom utvrđuje npr. prezentacijom svakog od ponuđača pred stručnom komisijom ili formiranje posebne stručne komisije koja će po unaprijed zadatim, objektivnim kriterijima, na transparentan način utvrđivati kompatiblinost ponuđenog rješenja itd.

Ugovorni organ je dužan omogućiti da prilikom trošenja javnog novca svi ponuđači na tržištu imaju jednak pristup i jednaku mogućnost da se takmiče za ugovor, što u predmetnom postupku javne nabavke nije slučaj, posebno postavljanjem navedenog uslova kojeg mogu ispuniti samo oni ponuđači koji su isporučivali softver drugim zavodima zdravstvenog osiguranja u Feederaciji Bosne i Hercegovine.

Grubo kršenje odredbi Zakona i podzakonskih akata, te osnovnih principa javnih nabavki, u konkretnom slučaju principa transparentnosti, jednakog tretmana, nediskriminacije i pravične i aktivne konkurencije definisanih članom 3. Zakona o javnim nabavkma, predstavlja osnov za poništavanje tenderske dokumentacije, te postupka javne nabavke u cjelosti ili minimalno izmjene navedenog zahtjeva tenderske dokumentacije, uzimajući u obzir sve naprijed navedeno.

Uzimajući u obzir žalbene navode, Žalilac zahtijeva od ugovornog organa i Ureda za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine da usvoji ovu žalbu u svim navodima i da se izvrše sve odgovarajuće izmjene tenderske dokumentacije, u skladu sa članom 53. stav (6) Zakona o javnim nabavkama, kako bi ista omogućavala učešće svim zainteresovanim privrednim subjektima koji se bave predmetnom djelatnošću, uz poštovanje principa transparentnosti, jednakog tretmana i nediskriminacije, te pravične i aktivne konkurencije ili da poništi postupak dodjele ugovora na koji se žalba odnosi, zbog bitnih povreda Zakona a naročito zbog grubog kršenja člana 44. Zakona, člana 7. Uputstva, te nepoštovanja osnovnih principa javnih nabavki i onemogućavanja učešća u postupku gotovo svim privrednim subjektima.

Aktivna procesna legitimacija Žalioca za podnošenje ove žalbe jeste nesporan pravni interes za podnošenje žalbe budući da je isti registrovan za obavljanje predmetne djelatnosti, preuzeo je Izmjenu i dopunu tenderske dokumentaciju za predmetni postupak javne nabavke na Portalu javnih nabavki dana 05.05.2022. godine, a žalbu izjavljuje dana 13.05.2022. godine te je shodno tome žalba blagovremena.

U pogledu ostalih procesnih pretpostavki za izjavljivanje žalbe, žalba je dopuštena, u skladu sa članom 101. stav (1) tačka b) Zakona te izjavljena od ovlaštenog lica, direktora Žalioca.

U slučaju osnovane žalbe zahtijevamo da nam se izvrši povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka.

U skladu sa članom 100. stav (5) i članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), ugovorni organ ocijenio je žalbu blagovremenom, izjavljenu od ovlaštenog lica i neosnovanu, te, ugovorni organ Uredu za razmatranje žalbi BiH dostavlja izjašnjenje po žalbi, kako slijedi:

Dana 26.04.2022.godine, na protokol Zavoda zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona je zaprimljena žalba na tendersku dokumentaciju broj: 02-45-4363-2/22 od 08.04.2022.godine, žalitelja "ORBICODE" d.o.o. Sarajevo, Emerika Bluma 15, Sarajevo.

Postupak javne nabavke obustavljen je Odlukom o obustavi postupka broj: 02-45-6137/22 od 26.04.2022.godine, doneseno Rješenje o usvajanju žalbe. Ugovorni organ je izvršio izmjenu i

dopunu tenderske dokumentacije nabavke i održavanja softvera za finansijsko-materijalno knjigovodstvo broj: 02-45-4363-3/22 od 29.04.2022.godine, na koju je ponovo dana 13.05.2022.godine zaprimio žalbu od strane istog žalitelja "ORBICODE" d.o.o. Sarajevo, Emerika Bluma 15, Sarajevo.

Razmatrajući navedenu žalbu Ugovorni organ se izjašnjava kako slijedi:

Članom 44. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" , broj:39/14) je regulisano sljedeće:

(1) Ugovorni organ provjerava i ocjenjuje da li je kandidat/ponuđač pouzdan i sposoban da izvrši ugovor, u skladu sa uslovima utvrđenim u tenderskoj dokumentaciji.

(2) Ugovorni organ u tenderskoi dokumentaciji definira uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđaća u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansiiskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti.

(3) Minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

(4) Ugovorni organ od kandidata/ponuđača zahtijeva samo one dokaze koji su neophodni da bi se utvrdilo da li kandidat/ponuđač zadovoljava kvalifikacione uslove koje je postavio ugovorni organ.

(5) Ugovornom organu nije dopušteno da odbije zahtjev za učešće ili ponudu isključivo na osnovu toga što su ih podnijeli ili pravno ili fizičko lice iz člana 2. stav (1) tačka c) ovog zakona ili grupa kandidata/ponuđača.

(6) Samo onim kandidatima/ponuđačima čije kvalifikacije zadovoljavaju uslove utvrđene u tenderskoj dokumentaciji dopušteno je da nastave postupak javne nabavke.

Nadalje, članom 7. Upustva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("Službeni glsanik BiH", broj: 90/14) je regulisano da obim informacija i minimalni uslovi finansijske i/ili tehničke i profesionalne sposobnosti koji se zahtijevaju za određeni ugovor moraju biti u vezi sa predmetom nabavke i srazmjerni predmetu nabavke, odnosno lotu.

Članom 53. Zakona je regulisano da je Ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu s odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima. U tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

Prethodno navedene odredbe zakona i podzakonskog akta, jasno proklamiraju osnovni princip postupka javnih nabavki - transparentnost. Nije moguće sačiniti transparentnu tendersku

dokumentaciju a da ista nije dostupna svim potencijalnim ponuđačima, ali i da se primjeni princip konkurentnosti i dostupnosti. Međutim, žalitelj u žalbenim osnovama determiniše da predmet nabavke ne može biti uslovljen bilo kojim zahtjevom kao dokazom za uspješnost u budućoj realizaciji.

Predmet nabavke je vrlo jasno i precizno imenovan i određen. Ugovorni organ za potrebu u svom poslovanju ima određeni softver, i održavanje istog, za finansijsko - materijalno knjigovodstvo. Po prirodi i tehnološkim principima to je određeni softver **koji spada u ERP sisteme.** To je sistem planiranja resursa preduzeća. Jedan od resursa, a na koji se odnosi i predmetna nabavka je finansijsko - materijalno knjigovodstvo. Integirsani sistem koji prati poslovanje ugovornog organa u finansijsko - materijalnom segmentu. Finansije i računovodstvo obuhvataju glavnu knjigu, osnovna sredstva, dugovanja i potraživanja, upravljanje gotovinom, konsolidacija poveznih kompanija, budžetiranje, izveštavanje, upravljanje troškovima. Ugovorni organ od ranije posjeduje integrisani ambulantni/bolnički informatički sistem. Sistem koji je klinička baza u sveobuhvatnoj slici informatizacije u kantonu. Sve ugovorne ustanove, koje se finansiraju iz sredstava obaveznog zdravstvenog osiguranja, povezane su sa Zavodom kroz ovaj informatički sistem. Ovaj sistem je sad baza podloga za sam process obračuna sredstava i svakako budžetiranja (izrade finansijskog plana) za svaki obračunski period. Ovaj sistem je itekako povezan sa sistemom - softverom za finansijsko i materijalo knjigovodstvo. Sistem koji je predmet nabavke, biće integrisan u ugovornom organu. To je još jedan alat kako bi se ispunila osnovna djelatnost ugovornog organa. **Veza između ova dva sistema mora biti i ona je nužna.**

Ne stoji žalbeni osnov i kao takav je apsolutno neprihvatljiv da je uslov koji je tražen u tenderskoj dokumentaciji diskriminatorski. Postojeći integrisani integrisani ambulantni/bolnički informatički sistem mora biti kompatibilan sa budućim softverom za materijlano - finansijsko knjigovodstvo. To je sistem koji će uzimati podatke iz jednog već integrisanog sistema i na takvim bazama vršiti obračune za nova ugovaranje. Svaka usluga u zdravstvu je mjerljiva i može se fakturisati, iako sistem počiva na kapitaciji, svaka usluga je određena. Njen obim, način i sve drugo, opisano je kroz postojeći u ugovornom organu integrisani ambulantni/bolnički informatički system, kako bi ugovorni organ izbjegao:

- Višestruki unos istih podataka (prekucavanje i naknadne obračune),
- Sve moguće greške prilikom unosa podataka iz ambulantnog/bolničkog informatičkog sistema,
- Zloupotrebe bilo koje vrste a pogotovo sa aspekta zaštite ličnih podataka,
- Ručni unos svih podataka i prelazak na elektronski prenos podataka neophodnih za obračun i poravnanje.

Već postojeći integrisani ambulantni/klinički informatički sistem će biti baza softveru koji je predmet nabavke, kako bi ugovorni organ obavljao osnovne djelatnosti, a posebno obračun sredstava i ugovaranje zdravstvenih usluga. Pogotovo kada se postigne nivo informatičkog obima u potpunosti.

Uslov kako je postavljen, a žalbenim osnovom određen kao diskriminatorski, je apsolutno determinisan upravo zakonskim i podzakonskim aktima. Od koga se određena potvrda zahtjeva, nego od onog kome je usluga izvršena ili nije u potpunosti izvršena. **Ne traži se dokaz za kompatibilnost softvera koji je predmet nabavke sa postojećim integrisanim ambulanto/bolničkim informatičkim sistemom. Uslov je potvrda o kompatibilnosti od strane ugovornog organa koji je integrisao ove sisteme.** A takvih je slučajeva bilo. Mogući su koliko je i zdravstvenih ustanova u državi. Finansije i materijalno knjigovodstvo u Zavodu kao ustanovi koja po zakonu vrši obračune sredstava je neodvojivo od kliničkog sistema, amblantnog/bolničkog. Jedan sistem obrađuje podatke drugog i na bazi tog prave se projekcije za dalje.

Žalitelj bi morao znati, a na to ga obavezuju zakoni i propisi iz oblasti poslovanja ugovornog organa, da isti nije društvo sa ograničenom odgovornošću. Kao javna ustanova koja ima karakteristike upravne organizacije, a koja vrši određene procjene, izračune, projekcije ... mora stvarati jedinstvenu sliku o zdravstvenom sistemu. Predmet nabavke ne nudi klasničnom društvu koji za djelatnost ima trgovinu, proizvodnju...**nego usluge koje su generisane u bolnicama, domovim zdravlja, koje mjeri, određuje i na bazi istih pravi obračune u zdravstvu jednog kantona.**

Ugovorni organ će ovo Izjašnjenje zajedno sa žalbom i kompletnom dokumentacijom u vezi sa postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba, proslijediti Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, najkasnije u roku od pet dana od dana datuma zaprimanja žalbe, u skladu sa članom 100. stav 5. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14).

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.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim organom, izvedeni su dokazi na osnovu pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj

međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak.

Žalitelj u žalbenom navodu ističe da je u izmjenjenom i dopunjenom tenderskom dokumentu uočio da jedan od postavljenih uslova, kao i dokaz o ispunjavanju istog koji se zahtijeva, nije u skladu prevashodno sa članom 44. Zakona o javnim nabavkama.

Naime, tačkom 11.1 d) „USLOVI" Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, ugovorni organ je postavio sljedeći uslov: *„Ponuđač mora ponuditi predmet nabavke koji je kompatibilan sa već postojećim AIS/BISsistemom implementiranim u ugovornom organu."*

Nadalje, tačkom 11.1 d) „DOKAZI" Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, ugovorni organ je kao dokaz o ispunjavanju naprijed citiranog uslova propisao sljedeće: *„Ponuđač je dužan dostaviti izjavu o kompatibilnosti sa već postojećim AIS/BIS sistemom implementiranim u ugovornom organu uz koju obavezno prilaže kao dokaz, potvrdu koju daje druga ugovorna strana (drugi ugovorni organ) o realizaciji uspješne implementacije predmeta nabavke sa postojećim AIS/BIS sistemom. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane, koja nije ugovorni organ, vrijedi izjava privrednog subjekta o uredno izvršenim ugovorima, uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrda o uredno izvršenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke: a) naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata; b) predmet ugovora; c) vrijednost ugovora; d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora; e) navode o uredno izvršenim ugovorima".*

Na ovaj način je ugovorni organ samo formalno usvojio navode ranije izjavljene žalbe Žalioca, dok suštinski to nije učinio, šta više postavio je uslov koji nije u vezi niti u skladu sa predmetom nabavke i zahtijevao je dokaz na još strožiji način od ranije predviđenog, za koji je usvojio žalbu.

Prije nego se upustio u analizu i ocjenu žalbenih navoda ovaj organ je izvršio uvid u Izmjene i dopune tenderske dokumentacije u Otvorenom postupku javne nabavke: „Nabavka i održavanje softvera za finansijsko-materijalno knjigovodstvo" broj: 02-45- 4363-2/22 od 08.04.2022.godine

Tačka 11. Tenderske dokumentacije „Opći uslovi za tehničku i profesionalnu sposobnost", se mijenja i sada glasi:

„11. Opći uslovi za tehničku i profesionalnu sposobnost, članovi 48-51 Zakona

- Uslovi:

11.1. Da bi učestvovao u konkretnom postupku javne nabavke, ponuđač mora zadovoljavati i sljedeće uslove i to:

a) da ponuđač ima uredno izvršena najmanje dva realizovana ugovora, a koja su u vezi sa predmetnom nabavkom,

b) da ponuđač ima na raspolaganju angažovano stručno/tehničko lice koje podrazumijeva jednog IT stručnjaka za instalaciju, implementaciju i edukaciju sa najmanje 1 (jednom) godinom radnog iskustva koji će osigurati izvršenje predmeta nabavke, u periodu trajanja ugovornog odnosa (12 mjeseci),

c) da je ponuđač vlasnik prava ili ovlašteni distributer za predmet nabavke, odnosno da raspolaže autorskim pravima i tehničkim mogućnostima za implementaciju/održavanje/servisiranje i nadogradnju ponuđenog softvera,

d) ponuđač mora ponuditi predmet nabavke koji je kompatibilan sa već postojećim AIS/BIS sistemom implementiranim u ugovornom organu.

Dokazi:

Ponuđač je dužan dostaviti sljedeće dokaze:

a) Spisak izvršenih ugovora uz potvrdu koju daje druga ugovorna strana o njihovoj realizaciji, a koji su u vezi s predmetnom nabavkom, za period ne duži od tri godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuđač registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane, koja nije ugovorni organ, vrijedi izjava privrednog subjekta o uredno izvršenim ugovorima, uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrda o uredno izvršenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke: a) naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata; b)predmet ugovora; c) vrijednost ugovora; d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora; e) navode o uredno izvršenim ugovorima.

b) Ponuđač je dužan dostaviti izjavu o angažovanom stručnom/tehničkom osoblju (Izjava potpisana i ovjerena od strane ponuđača), koja ne smije biti starija od datuma objave Obavještenja o nabavci, te original ili ovjerenu kopiju spiska zaposlenih izdat od strane nadležnog organa (nadležna ispostava Porezne uprave Federacije Bosne i Hercegovine). Ukoliko angažovano stručno/tehničko lice nije stalno zaposleno kod ponuđača, uz ostale kvalifikacije dostaviti dokument/izjavu potpisan od strane angažovanog stručnog/tehničkog lica (Izjava ovjerena kod nadležnog organa) kojim se isti obavezuje da će biti raspoloživ za čitavo vrijeme trajanja ugovora na poslovima za koje se angažuju. Dokumentacija kojom se dokazuju zahtjevane kvalifikacije:

Dokaz o radnom iskustvu (CV), ovjerena/e kopija/e diplome/a.

c) Ponuđač je dužan dostaviti izjavu da je vlasnik prava ili ovlašteni distributer za predmet nabavke, odnosno da raspolaže autorskim pravima i tehničkim mogućnostima za implementaciju/održavanje/servisiranje i nadogradnju ponuđenog softvera,

d) Ponuđač je dužan dostaviti izjavu o kompatibilnosti sa već postojećim AIS/BIS sistemom implementiranim u ugovornom organu uz koju obavezno prilaže kao dokaz, potvrdu koju daje druga ugovorna strana (drugi ugovorni organ) o realizaciji uspješne implementacije predmeta nabavke sa postojećim AIS/BIS sistemom. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne

može dobiti od ugovorne strane, koja nije ugovorni organ, vrijedi izjava privrednog subjekta o uredno izvršenim ugovorima, uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrda o uredno izvršenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke: a) naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata; b) predmet ugovora; c) vrijednost ugovora; d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora; e) navode o uredno izvršenim ugovorima.
Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača svaki član grupe ponuđača je obavezan dostaviti zasebno dokumente iz člana 45. i 46. Zakona, a što se tiče dokaza iz člana 48-51. ZJN dostavljaju skupno."

Analizirajući predhodno citirane tenderske odredbe ovaj organ konstatuje da je žalbeni navod osnovan. Prije svega ugovorni organ je pomješao zahtjev za ponuđeni sistem sa dosadašnjim iskustvom ponuđač, te zahtjeva da je sistem koji budu ponudili potencijalni ponuđači kompmatabilan sa postojećim AIS/BIS sistemom, **te kao dokaz za zahtjevano traži potvrdu o realizaciji ugovora,** da je potencijalni ponuđač ispručio sistem kompatabilan sa AIB/BIS sistemom, što je propisano u TD, tačka 11.1. *"d) Ponuđač je dužan dostaviti izjavu o kompatibilnosti sa već postojećim AIS/BIS sistemom implementiranim u ugovornom organu uz koju obavezno prilaže kao dokaz,* ***potvrdu koju daje druga ugovorna strana*** *(drugi ugovorni organ) o realizaciji uspješne implementacije predmeta nabavke sa postojećim AIS/BIS sistemom."*

Nadalje, zahtjev koji se odnosi na kompatabilnosti AIS/BIS sistemom implementiranim u ugovornom organu nije detaljno opisao, na koji način treba biti kompatabilan, zatim nije obrazloženo zašto mora biti kompatabilan, već je samo proizvoljno proisano da je kompatabilnost važna, bez argumentiranja istoga.

Na osnovu svega utvrđenog ovaj organ konstatuje da je Ugovorni organ na ovaj način ograničio konkurenciju, na način da je tražio isporuku sistema kompatabilnog sa AIB/BIS sistemom, te ovom organu iz osporavane tenderske dokumentacije, niti iz dostavljenog Izjašnjenja ugovornog organa na žalbene navode nije razrjašnjeno niti argumentovano zašto se ne može isporučiti neki drugi Softvera za finansijko-materijalno knjigovodstvo koji će biti kompatibilan sa nekim drugim, jer svakako će "Novi sistem se prilagoditi UO", u konačnici nije dokazano ni na koji način da li je ta kompatabilnost uopšte potrebna, osim što ugovorni organ to tvrdi bez konkretnih dokaza.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ konsatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja, poništava Tenderska dokumentacija broj: 02- 45-4363-2/22 (H.A.) od 08.04.2022. godine, zatim Izmjenjena i dopunjena Tenderska dokumentacija broj: 02- 45-4363-3/22 (H.A.) od 29.04.2022. godine, zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj

108-1-2-23-3-47/22 od 13.04.2022. godine i Ispravkom obavještenja o nabavci broj 108-1-2-23-8-50/22 od 29.04.2022.godine.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 2000,00 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, 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Samir Šehović, dipl.ing.arh.

Dostaviti:
- OBRICODE d.o.o. Sarajevo
- Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona
- evidencija
- a/a