BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1656-8/22

Mostar: 15.07.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, postupajući po žalbi ponuditelja „Zefarm" d.o.o. Zenica izjavljenoj na Odluku o izboru ponuditelja u postupku javne nabave „Nabava lijekova za potrebe KPZ ZT Zenica" broj: 01-11-324/22 od 31.05.2022. godine, ugovornog tijela Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa, Zenica, na temelju članka 93. stavak (7), članka 103. stavak (1) točka a), članka 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) na sjednici Vijeća II, održanoj dana 15.07.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se žalba** ponuditelja „Zefarm" d.o.o. Zenica izjavljena na Odluku o izboru ponuditelja u postupku javne nabave „Nabava lijekova za potrebe KPZ ZT Zenica" broj: 01-11-324/22 od 31.05.2022. godine, ugovornog tijela Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa, Zenica, te se poništava predmetni postupak nabave u cijelosti, i to:
   - **Odluka o izboru ponuditelja u postupku javne nabave „Nabava lijekova za potrebe KPZ ZT Zenica" broj: 01-11-324/22 od 31.05.2022. godine;**
   - **Tenderska dokumentacija zajedno s Obavijesti o nabavi broj: 980-1-1-6-3-1/22 od 16.02.2022. godine, kao i svi ostali akti predmetnog postupka nabave.**
2. O povratu uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka, ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa, Zenica (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) je donijelo Odluku o izboru ponuditelja u postupku javne nabave „Nabava lijekova za potrebe KPZ ZT Zenica" broj: 01-11-324/22 od 31.05.2022. godine. Obavijest o nabavi broj: 980-1-1-6-3-1/22 od 16.02.2022. godine, objavljena na Portalu javnih nabava.

Na navedenu Odluku o izboru ponuditelja, ponuditelj Zefarm d.o.o. Zenica (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu koju je ugovorno tijelo u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama, proslijedilo ovom tijelu kod kojeg je zaprimljena dana 17.06.2022. godine.

Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 04.07.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da na osnovu člana 97., 99.,101., 105., i 108. ZJNBiH (SI.novine BiH 39/14), u zakonom ostavljenom roku izjavljuje žalbu na predmetnu Odluku, dostavljenu 02.06.2022. godine putem pošte, Komisije za javne nabavke Ugovornog organa Kazneno-popravnog zavoda zatvorenog tipa Zenica. U predmetnoj Odluci o izboru ponuđača broj: 01-11-324/22 od 31.05.2022. godine navedeno je da je ponuda Zefarma d.o.o. Zenica odbačena jer je u ANEKSU 3- Obrazac za cijenu ponude izostavljeno upisati za stavku 88. jediničnu cijenu po stavci bez PDV-a, ukupnu vrijednost po stavci bez PDV-a kao i zemlja porijekla.

Dalje navodi:

U ponudi nismo ispunili navedene podatke za stavku 88. u ANEKSU 3- Obrazac za cijenu ponude, budući da je Ugovorni organ u odgovoru na postavljeno pitanje od 03.03.2022. godine na portalu Javnih nabavki vezano za Ispravku tenderske dokumentacije za stavku 1. i stavku 88., odgovorio dana 08.03.2022. godine u 11:39 h da je stavka pod rednim brojem 1. ispravljena i da je stavljeno eff, a da je stavka pod rednim brojem 88. u tabeli (ANEKSU 3) izbrisana jer je dupla.

Obzirom da je Zakonom propisano pojašnjenje tenderske dokumentacije, odnosno da zainteresirani kandidati mogu tražiti od Ugovornog organa pojašnjenje tenderske dokumentacije, u predmetnom postupku postavljeno je pitanje na koje je Ugovorni organ na portalu javnih nabavki odgovorio. U smislu da se stavka 88. briše, te da se preuzme izmijenjena tenderska dokumentacija sa gore navedenim izmjenama (među kojim je i sporna stavka 88.). Ugovorni organ je primjenio odredbe propisane zakonom u vezi sa pojašnjenjem tenderske dokumentacije, pitanje i odgovor na portalu javnih nabavki, izmjena tenderske dokumentacije i produženjem roka za podnošenje ponuda.

Međutim, Ugovorni organ nije ispoštovao odredbe Zakona o javnim nabavkama u potpunosti, odnosno nije postupio u skladu sa čl. 56 Zakona, te u skladu sa dalim ndgnvomm, da se stavka 88 briše, kojim se mijenja tenderska dokumentacija odnosno mijenja se Obrazac za cijenu ponude, nije izmijenio tendersku dokumentaciju kako je naveo **spornu stavku 88. nije izbrisao.**

Time Ugovorni organ nije ispunio primjenu i poštivanje materijalnog prava u postupku javne nabavke, te je doveo u sumnju zainteresirane ponuđače kako da postupe prilikom pridržavanja zahtjeva i ispunjavanja tenderske dokumentacije, te je u predmetnom postupku javne nabavke došlo do bitne povrede Zakona koja je dovela do diskvalifikacije Zefarm d.o.o. Zenica kao zainteresiranog ponuđača, i navedena povreda je uticala na sam ishod postupka, odnosno izbor ponuđača, odnosno diskvalifikaciju Zefarm d.o.o. Zenica, zbog propusta i neusaglašenosti Ugovornog organa u samom postupku javne nabavke.

Na osnovu gore navedenog smatramo da Ugovorni organ treba da poništi svoju odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, te poništi sam predmetni postupak javne nabavke i isti ponovi, time bi ispunio opće principe postupka javnih nabavki u skladu sa čl.3. Zakona o javnim nabavkama, odnosno transparentno, nediskriminirajuće na način da osigura pravični i aktivnu konkurenciju s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju na žalbu navodi sljedeće: Po prijemu žalbe utvrdili smo da je ista blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe. Smatramo da je žalba neosnovana s obzirom da je predmetni postupak odnosno Odluka o izboru ponuđača broj 01-11-324/22 od 31.05.2022. godine donesena nakon Rješenja Ureda za razmatranje žalbi broj JN2-03-07-1-1211-7/22 od 18.05.2022. S tim u vezi, u prilogu dostavljamo samo kopiju dokumentacije nastale nakon dostavljanja drugostepenog rješenja te napominjemo da se ostala dokumentacija nalazi u vašem spisu broj JN2-03-07-1-1211-7/22.
Zbog svega navedenog predlažemo da se žalba odbije kao neosnovana, te ujedno molimo hitno postupanje po predmetnoj žalbi s obzirom da se radi o specifičnoj javnoj nabavci, konekretno lijekovima koji su nam neophodni zbog pružanja adekvatne zdravstvene zaštite osuđenim osobama u skadu sa Zakonom o izvršenju krivičnih sankcija u Federaciji BiH.

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdilo da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak.

Osporavajući zakonitost Odluke o izboru ponuditelja predmetnog postupka nabave, žalitelj navodi da u ponudi nije popunio podatke za stavku 88. Obrasca za cijenu ponude iz razloga što je ugovorno tijelo u odgovoru na postavljeno pitanje od 03.03.2022. godine na PJN vezano za Ispravku tenderske dokumentacije za stavku 1. i stavku 88., dana 08.03.2022. godine navelo da je stavka pod rednim brojem 1. ispravljena (da je stavljeno eff), a da je stavka pod rednim brojem 88. izbrisana (jer je dupla). Međutim, ugovorno tijelo pri tome nije postupilo prema članku 56. ZJN-a jer sukladno svome Odgovoru nije izmijenilo Obrazac za cijenu ponude predmetne TD u odnosu na spornu stvaku red. br. 88. S tim u vezi, žalitelj ističe da je zbog toga u predmetnom postupku nabave došlo do bitne povrede ZJN-a koja je dovela do diskvalifikacije žalitelja, kao i da je navedena povreda utjecala na sam ishod postupka, odnosno izbor ponuditelja, te zbog toga žalitelj zahtijeva poništenje Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja i cjelokupnog postupka nabave.

Uvidom u Zapisnik o ocjeni ponuda broj: 01-11-324/22 od 30.05.2022. godine, utvrđeno je da ugovorno tijelo u pogledu razloga neprihvatljivosti ponude žalitelja, između ostalog navodi: „ ...

ZEFARM d.o.o. Zenica nije pravilno popunio Obrazac za cijenu ponude zbog čega je nesporno utvrđeno da ova ponuda nije dostavljena u skladu sa zahtjevom ugovornog organa zbog čega je ponovo odbačena iz daljneg toga postupka kao i u prvobitnom postupku."

Uvidom u tendersku dokumentaciju predmetnog postupka nabave utvrđeno je da Obrazac za cijenu ponude Aneks 3. pod stavkom redni broj: 88. navodi „Kalcijum-laktat-glukonat+kalc.-karbamut+aks.kis."

Uvidom u Izvještaj o pitanjima i odgovorima u vezi sa TD utvrđeno je da je ugovorno tijelo na pitanje ponuditelja od 03.03.2022. godine, da se izvrši ispravka TD vezano za stavku 1. (koja je dostupna na BH tržištu samo u formi eff. i ujedno je dupla stavka – isti artikl je naveden pod red.br.88. Obrasca) u Odgovoru na pitanje od 8.3.2022. godine odgovorilo da je stavka br.1. ispravljena (stavljeno je eff), a da je „stavka broj 88. u tabeli izbrisana jer je dupla", navodeći „da obaviještava potencijalne ponuditelje da preuzmu izmijenjenu TD sa navedenim izmjenama".

Uvidom u ponudu žalitelja utvrđeno je da isti u dostavljenom Obrascu za cijenu ponude nije popunio stavku pod red.br. 88.

Daljim uvidom u predmetni spis dostavljen ovom tijelu od strane ugovornog tijela (uključujući i spis žalbenog postupka vođenog pred ovim tijelom povodom žalbe ponuditelja PTD MGM FARM d.o.o. Kakanj od 25.04.2022.god. izjavljenoj na Rješenje ugovornog tijela broj: 01-11-324/22-1-1 od 13.04.2022. godine i okončanim Rješenjem ovog tijela broj: JN2-03-07-1-1211-7/22 od 18.05.2022.god.) nije moglo biti utvrđeno da je ugovorno tijelo dokazalo u smislu članka 102. stavak 2. ZJN-a, da je na temelju odgovora ugovornog tijela od 08.03.2022. godine u odnosu na stavku redni broj 88., ugovorno tijelo izmijenilo sadržaj Obrasca za cijenu ponude predmetne tenderske dokumentacije, na način sukladan naprijed navedenom Odgovoru.

U kontekstu predmetne žalbe, ovo tijelo napominje da odredbe članka 53. stavak (1) ZJN-a propisuju da ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su ponuditeljima dovoljni za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi, dok članak 56. stavak (1) Zakona propisuje da zainteresirani ponuditelji mogu tražiti od ugovornog tijela, u pisanom obliku, pojašnjenja tenderske dokumentacije, a da stavak (3) istog članka propisuje mogućnost da se na temelju odgovora ugovornog tijela, tenderska dokumentacija izmijeni.

Imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje, ovo tijelo cijeni da su se u predmetnoj situaciji stekli uvjeti za poništenje predmetnog postupka nabave u cjelosti, iz razloga predviđenih člankom 103. stavak (1) točka a) ZJN-a koje propisuju da u postupcima javne nabave apsolutno bitne povrede zakona su one povrede o kojima Ured za razmatranje žalbi vodi računa po službenoj dužnosti i koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelomično, i to: a) neusklađenost tenderske dokumentacije s ovim Zakonom ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja temeljnih načela ovoga Zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora.

Naime, kako proizlazi iz predmetnog spisa, ugovorno tijelo je u (početnom) Obrascu za cijenu ponude TD definiralo stavku red. br. 88. kao „Kalcijum-laktat-glukonat+kalc.-karbamut+aks.kis." da bi na temelju pitanja jednog od potencijalnih ponuditelja u vezi sporne stavke na PJN dalo

Odgovor (pojašnjenje) dana 08.03.2022. godine u kojem je navelo da se stavka br. 88. briše (jer je dupla), obavještavajući potencijalne ponuditelje da preuzmu izmijenjenu TD s navedenim izmjenama. Međutim, u predmetnom spisu ne postoje dokazi da je ugovorno tijelo u izmijenjenoj tenderskoj dokumentaciji zaista izmijenilo Obrazac za cijenu ponude (u odnosu na stvaku red.br.88) sukladno Odgovoru od 08.03.2022.god., a da je žalitelj u svojoj ponudi dostavio Obrazac za cijenu ponude koji sadrži stavku red.br.88. a za koju, vodeći se Odgovorom ugovornog tijela, nije ponudio cijenu. Ovo tijelo također napominje da je u vezi izmjene TD na dan pisanja ovog Rješenja, telefonski obavljen razgovor sa osobom zaduženom za kontakt iz ugovornog tijela, te je od istog dostavljen akt broj: 01-11-324/22 od 15.07.2022. god. u kojem ugovorno tijelo navodi da nije bilo izmjene tenderske dokumentacije na rednom broju 88.
S tim u vezi ovo tijelo cijeni da opisanim postupanjem u odnosu na spornu situaciju, ugovorno tijelo predmetnom tenderskom dokumentacijom ponuditeljima nije osiguralo dovoljno jasne i potpune informacije o uvjetima ugovora i postupka dodjele ugovora na način zahtijevan člankom 53. stavak (1) ZJN-a, a koje bi ponuditeljima bile dovoljne za pripremu zahtjeva za sudjelovanje, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. Na temelju navedenog, ovo tijelo konstatira da je navedenim postupanjem ugovornog tijela u predmetnom postupku nabave došlo do bitne povrede odredbi ZJN-a o kojima ovo tijelo vodi računa po službenoj dužnosti, a koje su utjecale na zakonitost postupka odnosno, sam ishod postupka vezan za izbor ponuditelja i odbacivanje ponude žalitelja. Stoga se predmetni postupak nabave poništava u cijelosti.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 103. stavak (1) točka a), članku 104. i članku 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM, izvršit će se na temelju posebnog rješenja ovog tijela u skladu sa člankom 108. stavak (7) ZJN i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. ZJN.

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 Hadžiomerović

Dostaviti:
- Zefarm d.o.o. Zenica
- KPZ ZT Zenica
- PDT MGM FARM d.o.o. Kakanj
- evidencija
- a/a