BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1952-8/22
Mostar, 28. 7. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Medical d.o.o. Mostar, broj protokola: 407/22 od 11. 7. 2022. godine, uloženoj na Odluku, broj: 01/6-JN-45/15-2222 od 07. 7. 2022. godine u postupku javne nabave roba: *Potrošni materijal za injektor NEMOTO na razdoblje od 12 mjeseci*, ugovornog tijela Županijska bolnica „Dr. Fra Mihovil Sučić" Livno, na temelju članka 93. stavak (7), 104., 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) i članka 230. stavak (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 28. 7. 2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se Odluka ugovornog tijela Županijska bolnica „Dr. Fra Mihovil Sučić" Livno, broj: 01/6-JN-45/15-2222 od 07. 7. 2022. godine u postupku javne nabave roba: *Potrošni materijal za injektor NEMOTO na razdoblje od 12 mjeseci.*

3. Predmet se vraća ugovornom tijelu Županijska bolnica „Dr. Fra Mihovil Sučić" Livno na ponovni postupak.

4. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Županijska bolnica „Dr. Fra Mihovil Sučić" Livno (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je nakon provedenog konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda u postupku javne nabave roba: *Potrošni materijal za injektor NEMOTO na razdoblje od 12 mjeseci* donijelo Odluku, broj: 01/6-JN-45/15-2222 od 07. 7. 2022. godine.

Ponuditelj Medical d.o.o. Mostar (u daljem tekstu: **Žalitelj**) je dana 11. 7. 2022. godine uložio žalbu, broj: 407/22 ugovornom tijelu na naprijed navedenu odluku.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH,

Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj žalbu ulaže zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavama. Žalitelj je uvidom u ponudu ponuđača Stepmed d.o.o. Banja Luka utvrdio da isti ne ispunjavaju postavljene zahtjeve ugovornog organa iz tehničke specifikacije, i to za sljedeće stavke LOT-a 1: Proizvođač Shenzhen Antmed Co., Ltd. se u Autorizaciji navodi kao proizvođač šprica visokog pritiska i konekcionih crijeva, međutim u tački 2.6 TD je jasno traženo da se dostavi autorizacija od proizvođača Nemoto gdje samim tim nije ispoštovan ovaj zahtjev.

Proizvođač Medicor Europe AG je jedini partner za Europsko tržište Nemoto Kyorindo proizvoda i kao dokaz ponuđač Medical d.o.o. Mostar je dostavio autorizaciju u ponudi na stranici broj 28 na kojoj jasno stoji da je Medicor Europe AG proizvođač Nemoto sistema i injektora. Pri tome dodatno ističe da je ugovorni organ u predmetnom postupku javne nabavke povrijedio prije svega opće principe zagarantirane članom 3. Zakona o javnim nabavkama BiH, a imajući u vidu činjenicu da je ugovorni organ ponuđača Stepmed d.o.o. Banja Luka ocijenio prihvatljivim, iako su isti imali očigledne nedostatke, odnosno iako ponuđeni proizvod ne ispunjava činjeničnim navodima, što je žalitelj nesporno dokazao upućivanjem na zvanične i originalne autorizacije proizvođača. S obzirom na sve navedeno, smatra da je Odluka ugovornog organa nepravilna i nezakonita, pa predlaže da se žalba usvoji i predmet vrati ugovornom tijelu na ponovni postupak.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 01/6-JN-45/22-22 od 13. srpnja 2022. godine navodi da je žalba pravodobna, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana, te ističe kako je u točki 2.6. TD tražilo autorizaciju proizvođača Nemoto, kao dokaz da je ponuditelj ovlašten isporučivati potrošni materijal za injektor NEMOTO na cijelom teritoriju Bosne i Hercegovine. Ponuditelj Stepmed d.o.o. Banja Luka je dostavio traženi dokaz na stranici 16. i 17. ponude, ponuditelj Medical d.o.o. je dostavio traženi dokaz na stranici 28. i 29. ponude. Sukladno navedenom, Ugovorno tijelo smatra da su obadva ponuditelja ispunila sve tehničke pretpostavke, odnosno dostavila svu traženu dokumentaciju, te da su obje ponude tehnički prihvatljive, te je sukladno tome donesena Odluka o dodjeli ugovora broj 01/6-JN-45/15-22 od 7.7.2022. godine. Zbog naprijed navedenoga predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela broj JN2-03-07-1-1952-4/22 od 15. 7. 2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta, konstatira se žalitelj se nije očitovao na naprijed navedeni akt ovog tijela.

U skladu s člankom 94. stavak (2) i (3) Zakona o javnim nabavama ponuditelj Stepmed d.o.o. Banja Luka (u daljnjem tekstu: **Izabrani ponuditelj**) je aktom ovog tijela broj JN2-03-07-1-1952-5/22 od 15. 7. 2022. godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta, konstatira se da Izabrani ponuditelj nije dostavio odgovor na naprijed navedeni akt ovog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109.,

105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno Preslika Odluke o početku postupka javne nabave br. 01/6-JN-45/1-22 od 19.5.2022. godine; Preslika Rješenja o imenovanju Povjerenstva za javnu nabavu broj: 01/6-JN-45/2-22 od 20. 5. 2022. godine; Preslika izjave Povjerenstva o povjerljivosti i nepristranosti broj: 01/6-JN-45/3-22 od 20. 5. 2022. godine; Preslika zapisnika sa 1. Sastanka Povjerenstva za nabavu broj: 01/6-JN-45/4-22 od 01. 6. 2022. godine; Preslika Tenderske dokumentacije broj: 01/6-JN-45/5-22 od 7.6.2022. godine; Obavijest o nabavi br.: 555-7-1-108-3-60/22 koja je objavljena na portalu javnih nabava dana 7.6.2022. godine u 10.53 sati; Preslika poziva na preuzimanje TD: 01/6-JN-45/6-22 od 7.6.2022. godine, sa dokazom daje poslano na tri adrese (email); Izvještaj o pitanjima i odgovorima u vezi sa TD, sa Portala JN; Preslika izmjene TD broj 01/6-JN-45/7-22 od 9.6.2022. godine; Preslika zapisnika o zaprimanju ponuda broj: 01/6-JN-45/8-22 od 23.6.2022. godine; Preslika zapisnika sa otvaranja ponuda broj: 01/6-JN-45/11-22 od 23.6.2022. godine; Kopija ponude izabranog ponuditelja i original ponuda žalitelja; Preslika zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda broj; 01/6-JN-45/12-22 od 5.7.2022. godine sa Izvješćem o toku i završetku e-aukcije; Preslika izvješća ravnatelju o provedenom postupku javne nabave broj: 01/6-JN- 45/13,14-22; Preslika Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj: 01/6-JN-45/15-22 od 7.7.2022. godine; Preslika obavijesti o rezultatima postupka javne nabave broj: 01/6-JN-45/16-22 od 07. 7. 2022. godine sa dokazom (email x 3); Preslika zahtjeva za uvid u ponudu, Medical d.o.o. Mostar i Ovlaštenje; Žalba ponuditelja; Preslika obavijesti o obustavi postupka JN broj: 01/6-JN-45/21-22 od 12.7.2022. godine sa dokazom (email), te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Žalitelj osporava ponudu Izabranog ponuditelja navodeći da isti nije dostavio autorizaciju od proizvođača Nemoto nego proizvođača Shenzhen Antmed Co., Ltd. što je po navodu žalitelja u suprotnosti sa točkom 2.6. tenderske dokumentacije.

Ugovorno tijelo osporava žalbeni navod ističući kako su izabrani ponuditelj i žalitelj dostavili traženo ovlaštenje iz točke 2.6. tenderske dokumentacije.

Razmatrajući žalbeni navod, nakon izvršenog uvida u predmetnu tendersku dokumentaciju, broj: 01/6-JN-45/5-22 od 07. 6. 2022. godine i izmjene tenderske dokumentacije od 09. 6. 2022. godine (u daljnjem tekstu: TD) utvrđeno je točkom 2.6. propisano je što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete a koji se mogu potvrditi dokazima da ponuditelj jedini može isporučivati potrošni materijal za injektor Nemoto Single Shot na cijelom teritoriju Bosne i Hercegovine, kao dokaz dostavlja se autorizacija proizvođača tražene robe za ovlašteno zastupanje na cijelom teritoriju Bosne i Hercegovine.

Uvidom u kopiju ponude izabranog ponuditelja od 21. 6. 2022. godine, utvrđeno je na stranici 16 nalazi se ovlaštenje proizvođača Shenzhen Antmed Co., Ltd. na engleskom jeziku, a na stranici 17 nalazi se ovjereni prijevod dokumenta sa stranice 16 u kojem prijevodu se navodi kako Shenzhen Antmed Co., Ltd., Kina, daje ovlaštenje kompaniji Stemped d.o.o. Banja Luka da nudi njihove proizvode i da sudjeluje u javnim tenderima na cijelom području Bosne i Hercegovine za nabavku šprice pod visokim pritiskom i spojne cijevi za ubrizgavače Nemoto i sve ostale vrste ubrizgavača. Proizvođač ponuđenih proizovda je Shenzhen Antmed Co., Ltd., a zemlja porijekla je Kina, izjava je dana 09. 6. 2022. godine.

S ciljem primjene načela materijalne istine, a imajući u vidu žalbene navode, kao i izjašnjenje ugovornog tijela, izvršen je uvid i u kopiju ponude žalitelja od 21. 6. 2022. godine te je utvrđeno kako se na stranici 28 nalazi ovlaštenje proizvođača Medicor Europe AG na engleskom jeziku, dok se na stranici 29 nalazi ovjereni prijevod dokumenta sa stranice 28 u kojem prijevodu se navodi Medicor Europe AG službeni partner za Nemoto daje dana 17. 6. 2022. godine Ovlaštenje proizvođača ugovornom tijelu budući da Medicor Europe AG, ovlašćuje žalitelja, kao ovlaštenog distributera i pružatelja usluga na području BiH da dostavi ponudu za predmetnu javnu nabavu u cilju osiguranja potrošnog materijala proizvođača Nemoto i naknadnog pregovaranja i potpisivanja ugovora, izvršenja narudžbe i pratećih obaveza nakon prodaje.

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, ponuditelji su u konkretnom postupku javne nabave bili dužni u smislu točke 2.6. TD dostaviti autorizaciju proizvođača tražene robe za ovlašteno zastupanje na cijelom području Bosne i Hercegovine. S tim u vezi, Izabrani ponuditelj je postupio u suprotnosti sa točkom 2.6. TD i člankom 57. stavak (1) ZJN jer se nije pridržavao zahtjeva i uvjeta iz naprijed navedene točke TD što znači da je ponuda Izabranog ponuditelja trebala biti odbačena u smislu članka 68. stavak (4) točka i) ZJN. Imajući u vidu navedeno, žalba je osnovana.

Sukladno svemu navedenom, ovo tijelo usvaja žalbu, poništava osporavanu Odluku, broj: 01/6-JN-45/15-2222 od 07. 7. 2022. godine u postupku javne nabave roba: *Potrošni materijal za injektor NEMOTO na razdoblje od 12 mjeseci* i predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.

U ponovnom postupku, postupajući po Rješenju ovog tijela u smislu odredbe članka 111. stavak (13) ZJN, ugovorno tijelo će u skladu sa člankom 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16; u daljnjem tekstu: ZUP) postupiti u skladu sa stavovima ovog tijela i donijeti novu odluku u skladu sa odredbama ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 266,66 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama.

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) ZJN i članku 230. stavak (2) ZUP-a, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Uputa 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
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović, dipl. iur.

Dostaviti:
- Medical d.o.o. Mostar, M. Tita 237, 88000 Mostar,
- Županijska bolnica „Dr. Fra Mihovil Sučić" Livno, Trg domovinskog rata br. 1, 80101 Livno,
- Stepmed d.o.o. Banja Luka, Prvog krajiškog korpusa 136, 78000 Banja Luka,
- Evidencija,
- a/a.