BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

18 -08- 2022

Broj: JN2-02-07-1-1933-6/22
Banja Luka, 18.08.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 444/2022 od 05.07.2022. godine, žalioca: DEFTER d.o.o. Sarajevo, izjavljene na tendersku dokumentaciju, Ugovornog organa JZU Bolnica „Sveti Apostol Luka" Doboj u Otvorenom postupku, Obavještenje o nabavci: 704-1-1-197-3-104/22 od 27.06.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka roba – Materija za higijenu, na osnovu člana 104. i 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14 od 19.05.2014. godine), na sjednici vijeća III održanoj 18.08.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba se odbija kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O B R A Z L O Ž E NJ E

JZU Bolnica „Sveti Apostol Luka" Doboj (u daljem tekstu: Ugovorni organ), je pokrenuo otvoreni postupak objavio tendersku dokumentaciju za nabavku roba - Materija za higijenu, Obavještenje o nabavci: 704-1-1-197-3-104/22 od 27.06.2022. godine, protiv koje žalilac ulaže žalbu, a koju Ugovorni organ uz izjašnjenje prosljeđuje ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 13.07.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 18.07.2022. godine.

Žalilac u žalbi navodi kako ulaže žalbu zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama.
Dana 27.06.2022. godine Ugovorni organ je objavio tendersku dokumentaciju za Nabavku materijala za higijenu za potrebe JZU Bolnica „Sveti Apostol Luka" Doboj. Pregledom tenderske dokumentacije, te postavljenih uslova u istoj, Žalilac kao potencijalni ponuđač uočio je dijelove tenderske dokumentacije koje nisu u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.
Naime, Ugovorni organ je propisao tenderskom dokumentacijom tačkom:
10. Ostali uslovi za kvalifikaciju u skladu sa članovima 46., 47., 48. i 49. Zakona, podtačka 10.1 Ponuđač, u svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz člana 46. Zakona, dužan je dostaviti: slovo b):
Ponuđač koji sa svojom ponudom učestvuje za LOT 1 dužan je dostaviti Rješenje za odobravanje vršenja djelatnosti s hemikalijama izdato u skladu sa Zakonom o hemikalijama Republike Srpske ili Uvjerenje da je ponuđač upisan u Registar proizvođača i uvoznika hemikalija Republike

Srpske. Gore opisani dokument dostavlja se u originalu ili ovjerenoj kopiji čiji datum ovjere ne može biti stariji od 3 (tri) mjeseca računajući od trenutka dostavljanja ponude.
Žalilac ističe kako je prema Zakonu o javnim nabavkama (koji je na državnom nivou, tj. iznad entitetskih zakona), članom 3. propisano je slijedeće:
Članak 3.
(Opća načela)
(1) Ugovorno tijelo dužno je postupati transparentno, u postupku javne nabave ponašati se prema kandidatima/ponuditeljima jednako i nediskriminirajuće na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom.
Entitet Republika Srpska posjeduje Zakon o hemikalijama, te Registar proizvođača, distributera i uvoznika hemikalijama, dok isti Registar ne postoji na teritoriji Federacije Bosne i Hercegovine, te svi potencijalni ponuđači sa područja Federacije Bosne i Hercegovine nisu u mogućnosti da izvrše upis u navedeni registar. Važno je napomenuti da kompanije sa područja Federacije ne mogu da izvrše registraciju svoje djelatnosti prema Zakonu o hemikalijama na području Republike Srpske.

Samim tim sve kompanije sa područja Federacije Bosne i Hercegovine su diskriminisane, iz razloga što ne mogu da učestvuju na predmetnom tenderu, što Zakon o javnim nabavkama izričito zabranjuje, kako je navedeno u članu 3. iznad.
Žalilac navodi kako je putem portala postavio upit po ovom pitanju Ugovornom organu dana 29.06.2022. godine na što do momenta pisanja ove žalbe nije dobio odgovor.

Žalilac navodi kako je u tački 33. tenderske dokumentacije propisano:
33. Ispravka i/ili izmjena tenderske dokumentacije, traženje pojašnjenja:
....*Ugovorni organ* **je dužan u roku od 3 dana,** *a najkasnije 5 dana prije isteka roka za podnošenje ponuda dostaviti posmeno pojašnjenje svim potencijalnim ponuđačima.*
Ovaj rok od 3 dana Ugovorni organ je probio već 02.07.2022. godine.
Pored postavljenog pitanja od strane Deftera, na portalu javnih nabavki postoji još jedno pitanje po istom osnovu nekog drugog potencijalnog ponuđača, za koji također nije dat odgovor.
Žalilac nadalje ističe kako je također 30.06.2022. godine postavio novo pitanje po drugom osnovu za LOT 2, za koji također do momenta pisanja ove žalbe Ugovorni organ nije dao nikakvo pojašnjenje. Napomena da je po ovom pitanju Ugovorni organ bio dužan dati pojašnjenj najkasnije do 03.07.2022. godine.
Žalilac smatra da je Ugovorni organ tendersku dokumentaciju nije uskladio prema Zakonu o javnim nabavkama, te traži da isto napravi, a na osnovu navoda koje je iznad iznio.
Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu predlaže da istu u roku dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi BiH, pa predlaže da Ured nakon zaprimanja žalbe istu usvoji, te naloži Ugovornom organu da tenderksu dokumentaciju usklada sa Zakonom o javnim nabavkama.

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi kako odbija u cijelosti žalba žalioca „Defter" d.o.o. Sarajevo, ul. Gatačka br. 20, izjavljena na Tendersku dokumentaciju u otvorenom postupku javne nabavke roba - materijal za higijenu za potrebe JZU Bolnica „Sveti apostol Luka" Doboj (Obavještenje o nabavci broj 704-1-1-197-3-104/22, kojeje objavljeno na Portalu javnih nabavki BiH 27.06.2022. godine).
Ugovornom organu Javna zdravstvena ustanova Bolnica „Sveti apostol Luka" Doboj je dana 05.07.2022. godine putem elektronske pošte dostavljena žalba broj 444/2022 od 05.07.2022.

godine žalioca, izjavljena na Tendersku dokumentaciju u otvorenom postupku javne nabavke roba - materijal za higijenu za potrebe JZU Bolnica „Sveti apostol Luka“ Doboj (broj postupka 3941/22), koja je objavljena na Portalu javnih nabavki Agencije za javne nabavke Bosne i Hercegovine, Obavještenje o nabavci broj 704-1-1-197-3-104/22 od 27.06.2022. godine.

U postupku razmatranja navoda iz predmetne žalbe Ugovorni organ je utvrdio sledeće činjenice:
Žalilac je žalbu izjavio blagovremeno, ista je dopuštena, izjavljena od ovlašćenog lica za zastupanje i dostavljena u odgovarajućem broju primjeraka.
Postupajući po navodima žalioca, Ugovorni organ predmetnu žalbu smatra neosnovanom iz sledećih razloga:
1: Ugovorni organ je prije pokretanja ovog predmetnog postupka javne nabavke uputio dopis broj 3393/22 od 25.05.2022. godine, Vladi Republike Srpske odnosno Ministarstvu zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske koja je ujedno i osnivač ove ustanove, sa zahtjevom za tumačenje propisa iz oblasti prometa hemikalija.
Ministarstvo zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske koje je nadležno za sprovođenje propisa iz oblasti prometa hemikalija, je na upućeni zahtjev našoj Ustanovi dostavilo dopis (koji dostavlja u prilogu ovog Izjašnjenja) broj 11/07- 500.2-76/22 od 08.06.2022. godine u kome kaže da je oblast proizvodnje i prometa hemikalija uređena Zakonom o hemikalijama („Službeni glasnik Republike Srpske“, broj 21/18), gdje je propisano da hemikalije na tržište stavlja pravno ili fizičko lice sa sjedištem u Republici Srpskoj, a koje je ispunilo obaveze propisane Zakonom.
Hemikaliju može da ponudi isključivo lice koje je upisano u Registar proizvođača i uvoznika hemikalija što dokazuje Rješenjem za odobravanje vršenja djelatnosti s hemikalijama koje je izdato u skladu sa Zakonom o hemikalijama Republike Srpske ili Uvjerenjem da je ponuđač upisan u Registar proizvođača i uvoznika hemikalija Republike Srpske, a što je Ugovorni organ i zahtjevao tačkom 10.1 b) predmetne tenderske dokumentacije i koje je predmetnu hemikaliju upisalo u Inventar hemikalija, a u skladu sa Zakonom o hemikalijama što dokazuje Potvrdom ili Rješenjem o upisu hemikalija u inventar hemikalija, a koje su odobrene od strane Ministarstva zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske kao bezbijedne za primjenu i stavljanje u promet, što je Ugovorni organ zahtjevao tačkom 10.3 c) predmetne tenderske dokumentacije.

Što se tiče navoda podnosioca žalbe da na postavljena pitanja za pojašnjenja tenedrske dokumentacije na Portalu javnih nabavki BiH nije dobio u roku pismeni odgovor, ugovorni organ napominje da je krajnji rok za davanje odgovora na pitanja za pojašnjenje predmetne tenderske dokumentacije bio 08.07.2022. godine, a što je Ugovorni organ učinio 07.07.2022. godine.

Na osnovu svega gore navedenog, Ugovorni organ smatra da je postupio u skladu sa važećim Zakonom o hemikalijama Republike Srpske („Službeni glasnik Republike Srpske“, broj 21/18) i dostavljenom dopisu Ministarstva zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske broj 11/07-500.2-76/22 od 08.06.2022. godine i da nije ni po jednom osnovu povrijedio odredbe Zakona o javnim nabavkama i iz tog razloga žalbu broj 444/2022 od 05.07.2022. godine, žalioca je odbacio u cijelosti. Iz navedenih razloga Ugovorni organ je donio izjašnjenje kao u dispozitivu.

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

Žalba je neosnovana.

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 **odbiti**.

Žalilac u žalbi navodi kako je pregledom tenderske dokumentacije, te postavljenih uslova u istoj, uočio dijelove tenderske dokumentacije koje nisu u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer je Ugovorni organ tačkom 10. tenderske dokumentacije propisao da je *Ponuđač koji sa svojom ponudom učestvuje za LOT 1 dužan dostaviti Rješenje za odobravanje vršenja djelatnosti s hemikalijama izdato u skladu sa Zakonom o hemikalijama Republike Srpske ili Uvjerenje da je ponuđač upisan u Registar proizvođača i uvoznika hemikalija Republike Srpske.*
Žalilac ističe kako potencijalni ponuđači sa područja Federacije Bosne i Hercegovine nisu u mogućnosti da izvrše upis u navedeni registar, te su su diskriminisani, iz razloga što ne mogu da učestvuju na predmetnom tenderu.

Ugovorni organ predmetnu žalbu smatra neosnovanom, te ističe kako je prije pokretanja ovog predmetnog postupka javne nabavke uputio dopis broj 3393/22 od 25.05.2022. godine, Vladi Republike Srpske odnosno Ministarstvu zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske koja je ujedno i osnivač ove ustanove, sa zahtjevom za tumačenje propisa iz oblasti prometa hemikalija.
Ministarstvo zdravlja i sočijalne zaštite Republike Srpske koje je nadležno za sprovođenje propisa iz oblasti prometa hemikalija, je na upućeni zahtjev našoj Ustanovi dostavilo dopis (koji dostavlja u prilogu ovog Izjašnjenja) broj 11/07- 500.2-76/22 od 08.06.2022. godine u kome kaže da je oblast proizvodnje i prometa hemikalija uređena Zakonom o hemikalijama („Službeni glasnik Republike Srpske", broj 21/18), gdje je propisano da hemikalije na tržište stavlja pravno ili fizičko lice sa sjedištem u Republici Srpskoj, a koje je ispunilo obaveze propisane Zakonom.

Ovaj organ je izvršio uvid u cjelokupan spis, posebno u tendersku dokumentaciju i priloženi dopis broj 3393/22 od 25.05.2022. godine, koji je ugovorni organ uputio Vladi Republike Srpske odnosno Ministarstvu zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske, te utvrdilo kako je ugovorni organ pravilno postupio, tj. u potpunosti je primijenio tumačenje Ministarstva zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske koje je nadležno za sprovođenje propisa iz oblasti prometa hemikalija, broj 11/07- 500.2-76/22 od 08.06.2022. godine u kome je jasno navedeno da je oblast proizvodnje i prometa hemikalija uređena Zakonom o hemikalijama („Službeni glasnik Republike Srpske", broj 21/18), tj. kojim je propisano da hemikalije na tržište stavlja pravno ili fizičko lice sa sjedištem u Republici Srpskoj, a koje je ispunilo obaveze propisane Zakonom, tj. da hemikaliju može da ponudi isključivo lice koje je upisano u Registar proizvođača i uvoznika hemikalija što dokazuje Rješenjem za odobravanje vršenja djelatnosti s hemikalijama koje je izdato u skladu sa Zakonom o hemikalijama Republike Srpske ili Uvjerenjem da je ponuđač upisan u Registar proizvođača i uvoznika hemikalija Republike Srpske.
Ovaj organ je utvrdio kako je Ugovorni organ upravo sve ove odredbe propisao u tački 10. predmetne tenderske dokumentacije poštujući odredbe materijalnog propisa, te se zaključuje kako bi svako drugačije postupanje ugovornog organa predstavljalo kršenje odredbi materijalnog propisa, jer ugovorni organ ima pravo zahtjevati dokumente kao što su Rješenja licence, dozvole ili certifikate, kako je to i propisano tenderskom dokumentacijom iz razloga što je zahtjevani dokaz propisan materijalnim propisom koji definiše oblast koja je predmet javne nabavke.

Ovakav stav je izražen u nekoliko rješenja ovog organa, a potvrđen i presudama Suda BiH (npr. Presuda Suda BiH, broj: S1 3 U 024495 17 U od 02.08.2018. godine).
Shodno naprijed utvrđenog, ovaj se žalbeni navod žalioca smatra, neosnovanim.

Žalilac nadalje navodi kako je putem portala postavio upit na što do momenta pisanja ove žalbe nije dobio odgovor, te da je Ugovorni organ probio rok već 02.07.2022. godine, jer je bio dužan u skladu sa tačkom 33. tenderske dokumentacije odgovoriti u roku od 3 dana.

Ugovorni organ navodi da je krajnji rok za davanje odgovora na pitanja za pojašnjenje predmetne tenderske dokumentacije bio 08.07.2022. godine, a Ugovorni organ je isto učinio 07.07.2022. g.

Ovaj organ je izvršio uvid u tačku 33. tenderske dokumentacije (strana 14/37 TD) i utvrdio kako je istom između ostalog propisano:
„33. Ispravka i/ili izmjena tenderske dokumentacije, traženje pojašnjenja:
....Ugovorni organ **je dužan u roku od 3 dana,** *a najkasnije* ***5 dana prije isteka roka za podnošenje ponuda*** *dostaviti pismeno pojašnjenje svim potencijalnim ponuđačima."*
Uvidom u tačku 23. tenderske dokumentacije (strana 12/37 TD) - Mjesto datum i vrijeme za prijem ponuda, ovaj organ je utvrdio kako je krajnji rok za podnošenje ponuda 13.07.2022. godine u 11 sati, te je prema tome krajnji rok za davanje odgovora na pitanja za pojašnjenje predmetne tenderske dokumentacije bio 08.07.2022. godine, na što Ugovorni organ osnovano upućuje, jer je to jedan od rokova propisanih tačkom 33. TD, a ugovorni organ je to učinio dan ranije; 07.07.2022. godine, te se smatra kako je žalilac preuranjeno istaknuo ovaj žalbeni navod, jer rok za ispunjenje obaveze davanja pojašnjanje nije istekao.
Uvidom u spis takođe je utvrđeno kako je ugovorni organ postupio zakonito, jer je zbog uložene predmetne žalbe, dana 06.07.2022. godine obustavio postupak ove javne nabavke, aktom broj 3699-OB-OP/22, te o istom obavjestio sve potencionalne ponuđače.
Shodno naprijed jasno utvrđenom, i ovaj žalbeni navod žalioca smatra neosnovanim.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, zaključuje se kako tenderska dokumentacija nije nezakonita, kako to žalilac ističe, te je shodno članu 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ riješio žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM, odbija se u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama, budući da je žalba odbijena.

Pouka o pravnom lijeku
Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.
Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Radomir Lasić

Dostaviti:
- DEFTER d.o.o. Sarajevo
- JZU Bolnica „Sveti Apostol Luka" Doboj
- EVIDENCIJA
- A / A

