BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3395-9/22
Mostar, 22. 12. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući po žalbi ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla, broj 663/22 od 24.11.2022. godine, izjavljenoj na Izmjenu i dopunu odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke, broj 60-04-4-50118 od 17.11.2022. godine za LOT 2, u postupku javne nabavke: Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/27/2022, ugovornog organa Univerzitetski klinički centar Sarajevo, na osnovu člana 97. i člana 111. stav (1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 i 59/22) na sjednici ad hoc Vijeća IVa održanoj 22. 12. 2022. godine, donosi

Z A K L J U Č A K

1. Odbacuje se žalba zbog nedostatka aktivne legitimacije žalitelja.

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 NJ E

Univerzitetski klinički centar Sarajevo (u daljem tekstu: ***ugovorni organ***) je pokrenuo Otvoreni postupak javne nabavke – Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/27/2022, za koji je Obavještenje o nabavci broj 893-1-1-517-3-427/22 objavljeno na Portalu javnih nabavki 17.08.2022. godine i Ispravka obavještenja o nabavci broj 893-1-1-517-8-438/22 od 29.08.2022. godine. Na Izmjenu i dopunu odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke, broj 60-04-4-50118 od 17.11.2022. godine za LOT 2, ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla, (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu od 24.11.2022. godine koju je ugovorni organ u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio ovom organu, kod koga je zaprimljena 08.12.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršena je dana 16.12.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

„Medical Partners doo Tuzla" u skladu sa članovima 99. i 105. te 101.(1) b) u vezi sa članom 97. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH", br. 39/14) podnosi ovu blagovremenu žalbu na Izmjenu i dopunu Odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka

Javne nabavke "Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/27/2022" br. 60-04-4-50118 od 17.11.2022. donesenu od strane Ugovornog organa Klinički Centar Univerziteta u Sarajevu, za LOT 2 - Klipse hemostatske, Obavještenje o nabavci: 893-1-1-517-3-427/22 Broj nabavke: A-2356 kojom se Ugovor dodjeljuje ponuđaču "Plus Medical doo Tuzla" sa prijedlogom Ugovornom organu te posljedično i Uredu za razmatranje žalbi BiH, (u daljem tekstu URŽ), da nakon što primi ovu Žalbu, u skladu sa članom 110 te 100. stav 3 Zakona, putem privremenog naloga, obustavi postupak dodjele ugovora ponuđaču "Plus Medical doo Tuzla", razmotri Žalbu, uvaži navode iz Žalbe, a na osnovu niže navedenih obrazloženja, donese novo Rješenje u skladu sa relevantnim Zakonskim i podzakonskim aktima i navodima iz ove Žalbe te izvrši poništenje postupka dodjele Ugovora za LOT 2, a sve u skladu sa relevantnim propisima koji uređuju oblast javnih nabavki odnosno Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH", br. 39/14.) te također iznosimo i prijedlog posljedično URŽ-u da donese i Rješenje o povratu naknade za pokretanje postupka propisane članom 108. Zakona u slučaju da žalilac u daljem postupku izvrši uplatu iste.

Naime, dana 22.11.2022. smo nakon Odobrenja Kliničkog Centra Univerziteta u Sarajevu, izvršili uvid u ponudu ponuđača ponuđača "Plus Medical doo Tuzla" za LOT 2. Klipse hemostatske, te smo uočili određene nepravilnosti koje ćemo u nastavku obrazložiti.

1. LOT 2 - pozicija 2 - Na ovoj poziciji su traženi laparoskopski aplikator, zakrivljeni aplikator i aplikator pod uglom za titanijumske klipse small. Na strani 8 ponude u Aneksu 3 (DOKAZ 1) su navedene sljedeće šifre:

AI-321534DD; AI-321530DD; AI-321532DD. Ukoliko pogledamo str.54 i 55 ponude (DOKAZ 2), šifra AI-321534DD označava Ultra D grip clip applier, right angled - što bi označavalo traženi aplikator pod uglom (na desno). Šifra AI-321530DD (strana 55 ponude) označava Ultra D grip clip applier, straight - što bi označavalo ravni aplikator koji uopšte nije tražen u Aneksu 3. Šifra AI321532DD (strana 55 ponude) označava Ultra D grip clip applier, straight - što bi označavalo ravni aplikator koji također uopšte nije tražen u Aneksu 3. Ponuđač "Plus Medical doo Tuzla" uopšte nije ponudio zakrivljeni aplikator koji je tražen u Aneksu 3 na poziciji 2. Na strani 9 kataloga preuzetog na zvaničnoj stranici: https://www.ackermannsurgical.com/uploads/assets/files/Ligature Systems.pdf (DOKAZ 3) se može vidjeti da proizvođač Ackerman u svom portofoliu za otvorene operacije samo posjeduje ravne aplikatore i aplikatore pod uglom, a zakrivljene uopšte nema u ponudi.

2. LOT 2 - pozicija 4 - Na ovoj poziciji su traženi laparoskopski aplikator, zakrivljeni aplikator i aplikator pod uglom za titanijumske klipse medium (srednje). Na strani 8 ponude u Aneksu 3 (DOKAZ 1) su navedene slijedeće šifre:

AI-321520DD; AI-321528DD; AI-321524DD; AI-321526DD; AI-321522DD. Ukoliko pogledamo str.54 i 55 ponude (DOKAZ 2), šifre AI-321520DD; AI-321528DD označavaju Ultra D grip clip applier, right angled - što bi označavalo traženi aplikator pod uglom (na desno). Šifre AI-321524DD; AI-321526DD; AI-321522DD (strana 55 ponude) označavaju Ultra D grip clip applier, straight - što bi označavalo ravni aplikator koji uopšte nije tražen u Aneksu 3. Ponuđač "Plus Medical doo Tuzla" uopšte nije ponudio zakrivljeni aplikator koji je tražen u Aneksu 3 na poziciji 2. Na strani 9 kataloga preuzetog na zvaničnoj stranici: https://www.ackermannsurgical.com/uploads/assets/files/Ligature Systems.pdf (DOKAZ 3) se može vidjeti da proizvođač Ackerman u svom portofoliu za otvorene operacije samo posjeduje ravne aplikatore i aplikatore pod uglom, a zakrivljene uopšte nema u ponudi.

3. LOT 2 - pozicija 6 - Na ovoj poziciji su traženi laparoskopski aplikator, zakrivljeni aplikator i aplikator pod uglom za titanijumske klipse medium-large (srednje velike). Na strani 8 ponude u Aneksu 3 (DOKAZ 1) su navedene sljedeće šifre:

AI-321544DD; AI-321546DD; AI-321540DD; AI-321542DD; Ukoliko pogledamo str.54 i 55 ponude (DOKAZ 2), šifre AI-321544DD; AI-321546DD označavaju Ultra D grip clip applier, right angled - što bi označavalo traženi aplikator pod uglom (na desno). Šifre AI-321540DD; AI-321542DD (strana 55 ponude) označavaju Ultra D grip clip applier, straight - što bi označavalo ravni aplikator koji uopšte nije tražen u Aneksu 3. Ponuđač "Plus Medical doo Tuzla" uopšte nije ponudio zakrivljeni aplikator koji je tražen u Aneksu 3 na poziciji 2. Na strani 9 kataloga preuzetog na zvaničnoj stranici: https://www.ackermannsurgical.com/uploads/assets/files/Ligature Systems.pdf (DOKAZ 3) se može vidjeti da proizvođač Ackerman u svom portofoliu za otvorene operacije samo posjeduje ravne aplikatore i aplikatore pod uglom, a zakrivljene uopšte nema u ponudi.

Napominjemo da je Ugovorni organ Klinički Centar Univerziteta u Sarajevu po žalbi ponuđača "Plus Medical doo Tuzla" odbacio ponudu ponuđača "Medical Partners doo Tuzla" zbog toga što je u svojoj ponudi za LOT 2 dostavio samo zakrivljene aplikatore, a ne i aplikatore pod uglom kako je traženo u tenderskoj dokumentaciji.

Imajući u vidu naprijed navedenu argumentaciju i činjenice postavljamo žalbeni zahtjev sa prijedlogom Ugovornom organu te posljedično i Uredu za razmatranje žalbi BiH, (u daljem tekstu URŽ), da nakon što primi ovu Žalbu, u skladu sa članom 110 te 100. stav 3 Zakona, putem privremenog naloga, obustavi postupak dodjele ugovora ponuđaču "Plus Medical doo Tuzla" za LOT 2 - Hemostatske klipse, razmotri Žalbu, uvaži navode iz Žalbe, poništi Izmjenu i dopunu Odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka Javne nabavke "Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/27/2022" br. 60-04-4-50118 od 17.11.2022. donesenu od strane Ugovornog organa Klinički Centar Univerziteta u Sarajevu, za LOT 2 - Hemostatske klipse, koja je predmet žalbe, donese novo Rješenje u skladu sa relevantnim Zakonskim i podzakonskim aktima i navodima iz ove Žalbe a sve u skladu sa relevantnim propisima koji uređuju oblast javnih nabavki odnosno Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH", br. 39/14.).

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da nakon provedenog postupka izbora najpovoljnijeg ponuđača, a na preporuku Komisije za javne nabavke, Ugovorni organ je donio Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabavke.broj 60- 04-4-43490 od 06.10.2022 godine.

Ponuđač „PLUS MEDICAL“ doo je dana 17.10.2022 godine putem Protokola KCUS-a uložio Žalbu broj 10-11-3-44922 na Odluku o rezultatima okončanog postupka javne nabavke broj 60-04-4-43490, u odnosu na LOT 2.

Žalba ponuđača „PLUS MEDICAL“doo, izjavljena na Odluku broj 60-04-4-43490 za nabavku „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/27/2022'% u odnosu na LOT 2, usvojena je u cijelosti kao osnovana i doneseno je Rješenje broj 01-04-4-45806 od 21.10.2022 godine.

Navedenim Rješenjem ponuda ponuđača Medical Partners d.o.o. za Lot 2 je neprihvatljiva i kao takva se odbija.

Nakon isteka roka za žalbu na Rješenje komisija je donijela Izmjenu i dopunu izvještaja broj 10-04-4- 49150 od 11.11.2022 godine na osnovu kojeg je donesena Izmjena i dopuna odluke o rezultatima broj 60-04-4-50118 od 17.11.2022 godine.

Ponuđač „MEDICAL PARTNERS“ doo je dana 28.11.2022 godine putem Protokola KCUS-a uložio Žalbu broj 10-11-3-51361 na Izmjenu i dopunu odluke o rezultatima broj 60-04-4-50118, u odnosu na LOT 2.
Na osnovu dostavljene Žalbe navedenog ponuđača Komisija je konstatovala da je Žalba ponuđača Medical Partners d.o.o. Tuzla neosnovana iz sljedećeg razloga:
U skladu sa članom 101. stav 6. Zakona o javnim nabavkama „Žalilac koji je propustio da izjavi žalbu prema odredbama st. (1) do (5) ovog člana gubi pravo tražiti ispitivanje zakonitosti po istom osnovu u kasnijoj fazi postupka “.
Naime, Rješenjem br. 01-04-4-45806 od 21.10.2022. godine Žalba ponuđača Plus Medical d.o.o. Tuzla izjavljena na Odluku br. 60-04-4-43490 za nabavku „ Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/27/2022“, u odnosu na LOT 2, je usvojena u cijelosti. Na stranici 2. navedenog Rješenja istaknuto je sljedeće:
Shodno navedenom, ponuda ponuđača Medical Partners d.o.o. za Lot 2 je neprihvatljiva i kao takva se odbija.
Poukom o pravnom lijeku koja je istaknuta u Rješenju ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla je mogao uložiti žalbu Uredu za razmatranje žalbi putem ugovornog organa, u roku od 5 (pet) dana po prijemu Rješenja, a shodno Članu 100. Stav 4. Zakona o javnim nabavkama.
Obzirom da nakon isteka zakonski navedenog roka Medical Partners je propustio da uloži žalbu na navode iz Rješenja, Komisija za predmetnu javnu nabavku je pristupila izradi Izmjene i dopune izvještaja i Izmjeni i dopuni odluke koja je dostavljena svim ponuđačima koji su učestvovali u postupku javne nabavke za LOT 2.
Ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla je dana 21.11.2022. godine dostavio zahtjev za uvid u ponudu ponuđača Plus Medical d.o.o. Tuzla. Isto je, u cilju poštivanja principa jednakog tretmana i nediskriminacije kandidata/ponuđača, omogućeno dana 22.11.2022. godine.
Nakon izvršenog uvida u dokumentaciju ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla dostavlja Žalbu na Izmjenu i dopunu Odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka Javne nabavke „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/27/2022“ br. 60-04-4-50118 od 17.11.2022. godine.
S obzirom na to da je ponuđač Medical Partners d.o.o. Tuzla prema gore navedenom članu ZJN propustio da izjavi žalbu prema odredbama st. (1) do (5) ovog člana Komisija smatra da je izgubio pravo tražiti ispitivanje zakonitosti po istom osnovu u kasnijoj fazi postupka i žalbu je ocijenio kao neblagovremenu i neosnovanu.
Podnosiocu žalbe i svim ostalim ponuđačima koji su dostavili svoje ponude po ovom predmetu nabavke dostavljeno je Obavještenje broj 60-11-3-52189 od 02.12.2022 godine kojim se obavještavaju da se navedeni postupak nabavke obustavlja do donošenja Rješenja po istom od strane Ureda za razmatranje žalbi a izjašnjenje Ugovornog organa na uloženu žalbu i kompletna dokumentacija proslijeđuju URŽ-u na dalje postupanje.
Na osnovu naprijed navedenog, Ugovorni organ Žalbu smatra u potpunosti neosnovanom. Postupajući u skladu sa čl. 100 stav 5. Zakona o javnim nabavkama BIH Ugovorni organ istu upućuje Uredu za razmatranje žalbe BIH na dalje postupanje.

U skladu s članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-3395-4/22 od 09.12.2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog organa, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem ističe da u skladu sa dostavljenim Izjašnjenjem Ugovornog organa, naglašava da kao ponuđač ima legitimni interes za

LOT 2 - Klipse hemostatske , s obzirom da je učestvovao u postupku Javne nabavke, iako se nije žalio na Rješenje br. 01-04-4-45806 od 21.10.2022, žalio se na Izmjenu i dopunu Odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka broj: 60-04-4-50118 od 17.11.2022. u odnosu na LOT 2, u postupku Javne nabavke - "Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/27/2022", gdje ugovorni organ decidno navodi da je žalitelj učestvovao u postupku Javne nabavke, i da se njegova ponuda za LOT 2 odbacuje, a da se prihvata ponuda ponuđača Plus Medical doo Tuzla. Također, u ovoj Izmjeni i dopuni Odluke je navedena Pravna pouka da... "svaki ponuđač koji ima legitimni interes za konkretan Ugovor o javnoj nabavci ima pravo uložiti Žalbu Ugovornom organu u roku od 10 dana od prijema Odluke"..., što smo mi kao ponuđač i učinili u predviđenom zakonskom roku.

U skladu s članom 94. stav (2) i (3) Zakona o javnim nabavama izabrani ponuđač je aktom broj JN2-03-07-1-3395-5/22 od 09.12.2022. godine obaviješten o žalbi žalitelja i izjašnjenju ugovornog organa, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Izabrani ponuđač je dostavio odgovor na žalbu i izjašnjenje ugovornog organa u kojem ističe:

U odgovoru na izjašnjenje ugovornog organa konstatujemo da žalitelj svojom žalbom traži ispitivanje zakonitosti po istom osnovu u kasnijoj fazi postupka, a svjesno je propustio izjaviti žalbu na Rješenje Ugovornog organa broj 01-04-4-45806 od 21.10.2022 godine, kojom je žalitelju ostavljena mogućnost da se u ostavljenom roku od 5 (pet) dana žali, a sve u skladu sa članom 101. stav 7. Zakona o javnim nabavkama BiH.

U odgovoru na žalbu žalitelja na ožalbenu Izmjenu i dopunu odluke o rezultatatima okončanog otvorenog postupka Javne nabavke „Medicinska sredstva za potreba KCUS-a 1/27/2022" predlažemo Uredu za razmatranje žalbi BiH,(u daljem tekstu URŽ) da se odbaci žalba žalitelja u cijelosti, da se uvaži niže navedena obrazloženja ponuđača PLUS MEDICAL DOO TUZLA i potvrdi Odluku ugovornog organa broj 60-04-4-50118 od 17.11.2022 godine kojom je PLUS MEDICAL DOO TUZLA dodjeljen ugovor za LOT 2-HEMOSTATSKE KLIPSE u ovoj javnoj nabavci.

Uvidom u žalbu ponuđača MEDICAL PARTNERS-a utvrdili smo neargumentovano iznošenje činjenica, kojima isti pokušava dovesti u zabludu Ugovorni organ, URŽ i nas kao najpovoljnijeg ponuđača u ovoj javnoj nabavci, čime svjesno odugovlači ovaj postupak i ugrožava rad klinika kojima je predmet ove nabavke neophodan za hitne hirurške procedure.

Napominjemo da smo za ovaj predmet nabavke sklopili ugovor sa ugovornim organom na 24 mjeseca, koji je istekao 21.08.2022. godine. Sve pozicije koje su bile predmet nabavke smo kontinuirano isporučivali što dokazujemo priloženim ugovorom, tehničkom specifikacijom i računima/otpremnicama, iz kojih se očigledno vidi da smo Ugovornom organu isporučivali zakrivljene aplikatore (markirani i podvučeni kataloški brojevi tehničke specifikacije). Iste zakrivljene aplikatore, koje osporava žalitelj, isporučivali smo po računima 1/2021, 13/2021, 295/2022. - PRILOG 1. (UGOVOR, TEHNIČKA SPECIFIKACIJA, RAČUNI)

Ističemo, da osporena tehnička specifikacija za ovaj predmet nabavke broj A-2356, a koji je predmet žalbe, sadrži sve zakrivljene „straight" aplikatore, koji su isporučivani i koje koriste ugovorni organi i sada.

Ugovorni organ u novom postupku nabavke i svojom tehničkom specifikacijom, nabavke „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/20/2022", ponovo traži sve iste karakteristike navedene u tehničkoj specifikaciji LOT 2 (pozicije od 1. do 8.) kao i pozicije 2, 4 i 6 koje MEDICAL PARTNERS DOO TUZLA osporava predmetnom žalbom. - PRILOG 2. (TEHNIČKE SPECIFIKACIJE PLUS MEDICAL-a D.O.O. TUZLA)

Poglavlje u službenom katalogu ACKERMANN-a, koji navodi žalilac, a koji se odnosi na osporene pozicije LOT-a 2 (pozicije 2,4 i 6), aplikatori, počinje sa stranom 8. i završava sa stranom 15. Na stranicama od 8. i 9. kako navodi žalilac se nalazi lista aplikatora za open surgery bez detaljnog opisa karakteristika, glavnih crteža i skica istih. Također napominjemo, žalilac je dostavio i stranicu 11. kataloga proizvođača, s tim da je nije naveo obrazloženje osporavanja iste stranice i u skladu sa tim ne postoji naša potreba o izjašnjenju stranice 11.

GLAVNE karakteristike aplikatora, a zatim sve njihove varijacije u dužini, zakrivljenosti, pod uglom i laparaskopskim se nalaze na stranicama 14. i 15. istog službenog kataloga proizvođača ACKERMANN.

Nadalje, žalilac je u svojim obrazloženjima žalbe, zloupotrijebio službeni katalog proizvođača ACKERMANN na način da je za pozicije 2, 4 i 6 svjesno pogrešno tumačio karakteristike pozicija iz LOT 2 tvrdeći da smo ponudili STRAIGHT (RAVNE) APLIKATORE, a ne ZAKRIVUENE(CURVED), a što dokazujemo uvidom u isti službeni katalog sa istom web adresom koju je sam žalilac naveo.

Na stranici 14. istog kataloga, u gornjem lijevom uglu se nalaze skice (crteži), kojima dokazujemo da smo ponudili ZAKRIVLJENE APLIKATORE, a koji se traže tehničkom specifikacijom. PRILOG 3,- MARKIRAN TRAŽENI ZAKRIVLJENI APLIKATOR.

Tačno je da se sve osporene kataloške šifre LOT-a 2 pozicije 2,4 i 6 nalaze, kako smo već rekli na stranicama 8. i 9, ali je očigledno da žalilac zloupotrebljava korištenje stranica kataloga tako što dovodi u zabludu sve učesnike u postupku, izbjegavajući da ukaže koje su glavne karakteristike osporenih aplikatora, a koji su zakrivljeni tako što uopšte ne navodi i ne koristi stranice 14. i 15. na kojima se očigledno dokazuje da su to ISTI PROIZVODI SA DETALJNIM OPISOM tj. da su ZAKRIVLJENI,

OSPORENE KATALOŠKE ŠIFRE, KOJE ŽALILAC NAVODI SE NALAZE I NA STRANICAMA 14. I 15 KAKO SLIJEDE:

LOT 2 - POZICIJA 2: AI-321530DD, AI-321532DD (STRANICA 14. GORNJI LIJEVI GORNII UGAO GDJE PIŠE CURVED)- ZAKRIVUENI

LOT 2- POZICIJA 4: AI-321524DD, AI-321526DD I AI-321522DD (STRANICA 14. I 15. OPIS LIJEVI GORNJI UGAO GDJE PIŠE CURVED)-ZAKRIVUENI

LOT 2 - POZICIJA 6: AI-321540DD (STR 15.), AI-321542 (STR. 15) NA STRANICI 14. SE NALAZE OPISI ZA PONUĐENE APLIKATORE.

O ovoj očiglednoj najmjeri ponuđača MEDICAL PARTNERS DOO TUZLA da odugovlači predmetni postupak nabavke, obavijestili smo ugovorni organ i njemačkog proizvođača ACKERMANN, koji se oglasio oficijelnom izjavom, KOJOM STRIKTNO NAVODI DA U SVOM ASORTIMANU PROIZVODA IMA I PRODAJE ZAKRIVLJENE APLIKATORE, za koje žalitelj tvrdi da ih proizvođač ACKERMANN NEMA u svom portfoliu. - PRILOG 4. (IZJAVA PROIZVOĐAČA ACKERMANN)

Na osnovu svega navedenog, a u argumentaciji odgovora PLUS MEDICAL-a na žalbu žalitelja MEDICAL PARTNERS-a na izmjenu i dopunu Odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka Javne nabavke broj 60-04-4-50118 od 17.11.2022. godine, predlažemo da URŽ odbaci predmetnu žalbu kao neosnovanu i potvrdi ožalbenu izmjenu i dopunu Odluke kojom se PLUS MEDICAL DOO TUZLA dodjeljuje Okvirni sporazum za nabavku predmetne nabavke iz LOT 2 - Klipse Hemostatske broj nabavke- A-2356.

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 uvjetovane pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, članom 109. i članom 111. Zakona o javnim nabavama BiH („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih 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, **utvrdio da je potrebno predmetnu žalbu odbaciti, zbog nedostatka aktivne legitimacije** kako je ista propisana odredbom člana 97. ZJN, a na osnovu člana 111. stav (1) tačka b) ZJN.

Naime, uvidom u dostavljenu dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ donio Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabavke broj 60-04-4-43490 od 06.10.2022. godine, kojom je za najpovoljnijeg ponuđača za lot 2 izabran Medical partners d.o.o. Tuzla (žalitelj). Na navedenu odluku u dijelu za lot 2 žalbu je izjavio ponuđač Plus medical d.o.o. Tuzla, koju je ugovorni organ u skladu sa članom 100. stav (3) ZJN usvojio i donio Rješenje broj 01-04-4-45806 od 21.10.2022. godine, u kojem u obrazloženju ugovorni organ navodi:

„Ocjenjujući navode iz žalbe u odnosu na Tendersku dokumentaciju i pozitivne propise ugovorni organ je utvrdio da je žalba na odabir ponuđača Medical Partners d.o.o. za predmet javne nabavke „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/27/2022 " u odnosu na Lot 2 **osnovana**.

Naime, žalbenim zahtjevom ponuđač Plus Medical d.o.o. navodi da ugovorni organ u LOT-u 2, redni broj 2, zahtjeva aplikator za titanijurnske ldipse small (male) sa mogućnošću izbora zakrivljenog aplikatora, aplikatora pod uglom i laparaskopskog aplikatora, a da ponuđač Medical Partners d.o.o. nije ponudio tražene karakteristike, i to:

Ponuđeni laparaskopski aplikator kataloškog broja 49-4589 ne odgovara traženoj specifikaciji jer je isti medium (srednje) veličine, dok je Tenderskom dokumentacijom tražena small (mala);

Ponuđeni aplikatori kataloškog broja WML201-S15 i WML201-S20 odnose se na zakrivljene aplikatore, dok aplikator pod uglom nije ponuđen.

Također, za LOT 2, redni brojevi 4, 6 i 8, nije dostavljena ponuda aplikatora pod uglom jer se kataloški brojevi proizvođača Welfare Medical odnose samo na zakrivljene aplikatore. Za navedene navode žalitelj Plus Medical d.o.o. Tuzla je dostavio i izvode iz kataloga proizvođača Lawton i Welfare Medical koji su dostupni i na web-u.

Shodno navedenom, ponuda ponuđača Medical Partners d.o.o. za Lot 2 je neprihvatljiva i kao takva se odbija.

U pouci o pravnom lijeku ugovorni organ je naveo da se protiv navedenog Rješenja ugovornog organa može uložiti žalba URŽ-u putem ugovornog organa u roku od 5 dana od dana prijema Rješenja, shodno članu 100. stav (4) ZJN.

Nakon isteka roka za žalbu na Rješenje ugovorni organ donio je Izmjenu i dopunu Odluke o rezulttaima okončanog postupka javne nabavke u odnosu na lot 2, broj 60-04-4-50118 od 17.11.2022. godine, kojom je za najpovoljnijeg ponuđača za lot 2 izabran Plus medical d.o.o. Tuzla. U obrazloženju Izmjene i dopune odluke u odnosu na lot 2, ugovorni organ je naveo:

„Komisija je provela postupak javne nabavke i dostavila ugovornom organu Izvještaj br. 60-04-4-42965 od 04.10.2022. godine na osnovu kojeg je donesena Odluka o rezultatima okončanog otvorenog postupka br. 60-04-4-43490 od 06.10.2022. godine.

Nezadovoljan sadržajem predmetne Odluke o rezultatima okončanog otvorenog postupka, žalitelj Plus Medical d.o.o. Tuzla, je izjavio žalbu broj 10-11-3-44922 od 17.10.2022 godine u odnosu na LOT 2 - Klipse hemostatske.

IZMJENA I DOPUNA IZVJEŠTAJA broj 60-04-4-42965 od 04.10.2022. godine SE ODNOSI NA: LOT 2 -Klipse hemostatske, dok u ostalom dijelu Izvještaj ostaje neizmjenjen.

Nakon razmatranja dostavljene žalbe ponuđača Plus Medical d.o.o. Tuzla broj 10-11-3-44922 od 17.10.2022 godine, Komisija je konstatovala da je ista **osnovana**, te ugovornom organu dostavlja izjašnjenje na žalbu, akt broj 10-11-3-45724 od 21.10.2022 godine.

Naime, žalbenim zahtjevom ponuđač Plus Medical d.o.o. navodi da ugovorni organ u LOT-u 2, redni broj 2, zahtijeva aplikator za titanijumske klipse small (male) sa mogućnošću izbora zakrivljenog aplikatora, aplikatora pod uglorn i laparaskopskog aplikatora, a da ponuđač Medical Partners d.o.o. nije ponudio tražene karakteristike, i to:

Ponuđeni laparaskopski aplikator kataloškog broja 49-4589 ne odgovara traženoj specifikaciji jer je isti medium (srednje) veličine, dok je Tenderskom dokumentacijom tražena small (mala); Ponuđeni aplikatori kataloškog broja WML201-S15 i WML201-S20 odnose se na zakrivljene aplikatore, dok aplikator pod uglom nije ponuđen.

Također, za LOT 2, redni brojevi 4, 6 i 8, nije dostavljena ponuda aplikatora pod uglom jer se kataloški brojevi proizvođača Welfare Medical odnose samo na zakrivljene aplikatore. Za navedene navode žalitelj Plus Medical d.o.o. Tuzla je dostavio i izvode iz kataloga proizvođača Lawton i Welfare Medical koji su dostupni i na web-u.

Komisija je naknadnom evaluacijom ponuda za Lot 2, navode ponuđača Plus Medical d.o.o. potvrdila tačnim, **te je ponuda ponuđača Medical Partners d.o.o. za Lot 2 neprihvatljiva i kao takva se odbija.**

Imajući u vidu da se ponuda ponuđača Medical Partners d.o.o. za LOT broj 2 odbacuje iz prethodno navedenih razloga, Plus Medical d.o.o, ostaje jedini konkurent na navedenom LOT-u koji ispunjava uslove jasno precizirane tenderskom dokumentacijom".

U vezi sa navedenim, ovaj organ ističe da je članom 97. ZJN propisano: *„Žalbu može podnijeti svaki privredni subjekt koji ima ili je imao interes za dodjelu ugovora o javnoj nabavci i koji učini vjerovatnim da je bila ili je u konkretnom postupku javne nabakve mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog organa, a koje se u žalbi navodi kao povreda ovoga Zakona i podzakonskih akata od strane ugovornog organa u postupku javne nabavke."*

Uzevši u obzir sve prednje navedene činjenice i okolnosti, te polazeći od toga da je nesporno da žalitelj nije ponudio prihvatljivu ponudu (a da pri tome navedenu ocjenu o neprihvatljivosti svoje ponude nije niti osporio predmetnim žalbenim navodima već samo paušalno navodi da je učestvovao u postupku javne nabavke i da zbog toga ima interes za dodjelu ugovora za lot 2, te u žalbi napominje da je ugovorni organ i njegovu ponudu odbacio zbog toga što je u svojoj ponudi za lot 2 dostavio samo zakrivljene aplikatore, a ne i aplikatore pod uglom kako je traženo tenderskom dokumentacijom, ali razloge odbacivanja njegove ponude ne osporava predmetnom žalbom, pa se s tim u vezi složio sa istima, već samo osporava prihvatljivost ponude izabranog ponuđača Plus medical d.o.o. Tuzla, te traži poništenje postupka dodjele ugovora za LOT 2), to ovaj organ ocjenjuje da s obzirom na činjenicu da žalitelj nije podnio valjanu ponudu, da se ne može ocijeniti da je ispunio preduslove za pokretanje postupka pravne zaštite u predmetnom smislu kako to eksplicite propisuje odredba člana 97. ZJN.

Žalitelj nije dokazao ili barem učinio vjerovatnim postojanje činjenica i okolnosti na kojima

zasniva postojanje pravnog interesa za podnošenje žalbe u konkretnom slučaju, kao uobičajenog sredstva zaštite prava i pravnog interesa nezadovoljnog žalitelja, ukoliko mu je takvim izborom, prouzrokovana šteta ili mu je ugrožen njegov pravni interes.

Osim navedenog, ostaje nejasnim i ne konkretiziranim, uslijed kojih okolnosti bi takvim prijedlogom ugovornog organa o izboru najpovoljnijeg ponuđača, bio ugrožen žaliteljev pravni položaj, odnosno zbog čega i na koji način bi nastupila šteta zbog takvog postupanja ugovornog organa.

Stoga, imajući u vidu iznesenu pravno relevantnu činjenicu, da žalitelj nije ponudio prihvatljivu ponudu (a da navedenu ocjenu o neprihvatljivosti njegove ponude nije niti osporio predmetnim žalbenim navodima, pa se s tim u vezi složio sa istom), a imajući u vidu suštinski i formalni smisao odredbi iz člana 97. ZJN, te uobičajenu doktrinu nastupanja i nadmetanja u postupku javne nabavke, na bazi svih prednje iznesenih činjenica, uzevši svaki dokaz posebno i sve zajedno, zaključuje se da žalitelj nije učinio vjerovatnim da mu je bila ili da mu je u konkretnom slučaju predmetnog postupka javne nabavke mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog organa.

U konačnici prednje iznesenog, ovaj organ je prvenstveno polazeći od preispitivanja pretpostavki za ulaganje žalbe, prema odredbi člana 97., odnosno člana 111. stav (1) tačka b) ZJN, utvrdilo da žalitelj nije učinio vjerovatnom okolnost da bi mu u konkretnom postupku javne nabavke, zbog postupanja ugovornog organa, bila ili bi mu mogla biti učinjena šteta.

Ovaj organ je predmetni zaključak donio i u skladu sa stavom Suda Bosne i Hercegovine iz Presude broj: S 1 3 U 033957 19 U od 06. 04. 2021. godine, u kojoj je, između ostalog, navedeno: *„U skladu sa citiranom odredbom, po ocjeni ovog upravnog vijeća, pravilno je tužena postupila, kada je osporenim zaključkom odbacila žalbu tužitelja iz razloga nedostatka aktivne legitimacije. Naime, ovo iz razloga što iz spisa predmeta proizlazi da tužitelj nije ponudio prihvatljivu ponudu, odnosno da je njegova ponuda ocijenjena kao neprihvatljiva, a iz samog sadržaja žalbe, proizlazi da tužitelj tu činjenicu nije osporavao u svojoj žalbi, već isključivo ponudu prvorangiranog ponuđača. Dakle, imajući u vidu navedeno, tužitelj u konkretnom slučaju nije dokazao postojanje pravnog interesa za izjavljivanje žalbe u smislu citirane odredbe člana 97. Zakona.“*

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 111. stav (1) tačka b), a u svezi sa članom 97. ZJN, ovaj organ je odlučio kao u dispozitivu ovog zaključka.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 1.166,66 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavama (“Službeni glasnik BiH” broj: 86/14).

Pouka o pravnom lijeku:

Ovaj zaključak je konačan upravni akt. Protiv ovog zaključka može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema zaključka. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Samir Šehović, dipl.ing.arh.

Dostaviti:

- Medical Partners d.o.o. Tuzla
- Univerzitetski klinički centar Sarajevo
- Plus medical d.o.o. Tuzla
- Evidencija,
- a/a