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

13-01-2023

Broj: JN2-02-07-1-2-6/23
Banja Luka: 12.01.2023. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj 01-16-12/22 od 23.12.2022. godine, žalioca: „CHERKA COMPANY“ d.o.o. Mostar, izjavljene na Odluku o poništenju postupka broj 6485-OPP/22 od 16.12.2022. godine, Ugovornog organa: JZU BOLNICA SVETI APOSTOL LUKA, u otvorenom postupku, Obavještenje o nabavci: 704-1-1-302-3-163/22 od 20.10.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka robe - „Sanitetski materijal (gipsani zavoji i gipsane podloške)“ na osnovu člana 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14, 59/22) i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, na sjednici održanoj 12.01.2023. godine, donio je:

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja, poništava se slijedeći akt ugovornog organa
   - Odluka o poništenju postupka broj 6485-OPP/22 od 16.12.2022. godine, te se predmet vraća Ugovornom organu na dalje postupanje.

2. Usvaja se kao osnovan, zahtjev žalitelja „CHERKA COMPANY“ d.o.o. Mostar za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu 2.000,00 KM, o čemu će se donijeti posebno Rješenje.

O B R A Z L O Ž E N J E

U otvorenom postupku, Obavještenje o nabavci: 704-1-1-302-3-163/22 od 20.10.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka robe - „Sanitetski materijal (gipsani zavoji i gipsane podloške)“, Ugovornog organa: JZU BOLNICA SVETI APOSTOL LUKA, izjavljena je žalba broj 01-16-12/22 od 23.12.2022. godine, žalioca: „CHERKA COMPANY“ d.o.o. Mostar, na Odluku o poništenju postupka broj 6485-OPP/22 od 16.12.2022. godine, zbog pogrešno utvrđenog činjeničnog stanje, pogrešnog zaključka da ponudena medicinska sredstva ne odgovaraju traženom tenderskom dokumentacijom.
Ugovorni organ je tenderskom dokumentacijom tražio:
1. Zavoj gipsani iz 17-nitnog prediva sa finim bijelim alfa i beta gipsom iz poluhidrata, širine 10 cm, vrijeme kvašenja 3-4 sekunde, vrijeme vezivanja do 4 minute. Gubitak gipsa pri radu do 896, potpuno sušenje maksimalno 24 sata, dobro oblikovanje i otpornost minimalno 500 grama gipsa po /m2 zavoja. Minimalna dužina zavoja u pakiranju 2 metra.

U svojoj žalbi Banjalukafarm-plus d.o.o. je naveo da smo ponudili zavoje iz 20-nitnog prediva i sa vremenom kvašenja do 5 sekundi, a što ne odgovara traženom tehničkom specifikacijom da zavoji budu 17-nitnog prediva i sa vremenom kvašenja 3-4 sekunde. Ovako koncipiranom žalbom, žalitelj je naveo u zabludu ugovorni organ, koji je žalbu neosnovano i usvojio. Ovim putem želimo istaći da je naša ponuda kvalificirana, te da smo ispunili sve tražene tehničke karakteristike.

Naime, dana 24.10.2022. na portalu javnih nabavki postavili smo pitanje:
Poštovanje,
Da li je za Ugovorni organ prjhvatljivo 20-nitno predivo za gipsam zavoj, pošto Vi tražite 17-nitno (20-nitno bolje drži gips).
Također, da li je za Ugovorni organ prihvatljivo vrijeme Wašenja do 5 sekundi, pošto vi tražite od 3-4 sekunde, ta dodatna sekunda kvašenja u realnom vremenu ne predstavlja nikakav problem. Ovime ne bi tražili lošiju kvalitetu gipsanih zavoja, nego naprotiv, omogućili kvalitetnijim zavojima da mogu učestvovati u ovoj nabavj. U nadi Vašeg pozitivnog odgovora,
Na postavljeno pitanje, ugovorni organ je dostavio odgovor:
*U Aneksu za cijenu ponude stoji napomena:"Karakteristike robe koje su opisane u Obrascu za cijenu ponude su minimalni zahtjevi ugovornog organa koje roba mora da ispunjava. Ugovorni organ za sve stavke/robe prihvata ekvivalente koji ispunjavaju minimalne tehničke karakteristike navedene u tabeli Aneksa3.." **Prema tome, za Ugovorni organ je prihvatljiva ponuda koja ispunjava minimalne uslove definisane u Aneksu 3 ili roba boljih karakteristika od definisanih.***

U prilogu vam dostavljamo print screen pitanja i odgovora sa portala javnih nabavki.
Samim odgovorom ugovorni organ je potvrdio da je prihvatljivo ponuditi i bolje od traženih minimalnjh karakterisitika, a što je i u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.
Mi smo ponudili 20-nitno predivo, a minimalno je postavljeno 17-njtno. 20-nitno je kvalitetnije, jer pruža veću potporu gipsu. Samim tim, ovaj navod u žalbi je neosnovan.

Što se tiče drugog navoda oko vremena kvašenja samog zavoja prije aplikacije ističemo sljedeće:
Isitna je da je ugovorni organ tražio namakanje od 3-4 sekunde, za dužinu gipsanog zavoja od 2 metra. Uvidom u našu ponudu možete vidjeti da smo mi ponudili gipsane zavoje kvalitetnijeg tkanja dužine 3 metra.
Dakle, jednostavnom matematičkom računicom ispada sljedeće:
Za 2 metra gipsanog zavoja, traženo namakanje je od 3-4 sekunde.
Iz toga proizlazi da je za 1 metar gipsanog zavoja potrebno od 1,5-2 sekunde namakanja.
I za 3 metra gipsanog zavoja je potrebno od 4,5-6 sekunde namakanja. Pošto smo mi ponudili gipsani zavoj dužine 3 metra, koji ima period namakanja do 5 sekundi, samim tim naša ponuda u potpunosti ispunjava postavljene minimalne zahtjeve Ugovornog organa.

U izjašnjenju ugovornog organa na navode iz žalbe, ističe se slijedeće:
Ugovorni organ je pokrenuo postupak javne nabavke roba sanitetski materijal (gipsani zavoji i gipsane podloške) za potrebe JZU Bolnica „Sveti apostol Luka" Doboj broj postupka 6485/22 objavljen na Potralu Agencije za javne nabavke 20.10.2022. godine, broj Obavješenja o nabavci 704-1-1-302-3-163/22. Za provedeni postupak javne nabavke Ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača 6485-ODU/22 od

17.11.2022. godine kojom se prihvata preporuka Komisije za javne nabavke data u Zapisniku o progledu i ocjeni ponuda broj 6485-I-ZK/22 od 14.11.2022. godine da se ugovor za predmetnu nabavku dodjeli ponuđaču „Cherka Company" d.o.o. Mostar.
Ugovornom organu je dana 30.11.2022. godine putem pošte dostavljena žalba od 28.11.2022. godine žalitelja „Banjalukafarm-plus" d.o.o. Banja Luka na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 6485-ODU/22 od 17.11.2022. godine u postupku javne nabavke roba — sanitetski materijal (gipsani zavoji i gipsane podloške) za potrebe JZU Bolnica „Sveti apostol Luka" Doboj. Ugovorni organ je prihvatio žalbu u cjelosti Rješenjem broj 6485-OŽ/22 od 05.12.2022. godine, čime je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 6485-ODU/22 od 17.112022. godine stavio van snage. Ugovorni organ je donio novu odluku o ishodu predmetnog postupka javne nabavke, tj. donio je Odluku o poništenju postupka 6485-0PP22 od 16.12.2022. godine.
Na osnovu svega gore navedenog, Ugovorni organ smatra da je postupio u skladu sa vlokećim Zakonom o javnim nabavkama Bih („Službeni glasnik BiH", broj 39/14, 59/22) i da nije ni po jednom osnovu povrijedio odredbe Zakona o javnim nabavkama Bih („Službeni glasnik BiH", broj 39/14, 59/22) i iz tog razloga Žalbu od 23.12.2022. godine podnosioca žalbe „Cherka Company" d.o.o. Mostar je odbacio u cijelosti.

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 osnovana.

Vezano za prvi žalbeni navod da ponuda žalioca nije u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije.
Uvidom u tendersku dokumentaciju utvrđeno je, da je tenderskom dokumentacijom, Aneksom 3., traženo:
1. Zavoj gipsani iz 17-nitnog prediva sa finim bijelim alfa i beta gipsom iz poluhidrata, širine 10 cm, vrijeme kvašenja 3-4 sekunde, vrijeme vezivanja do 4 minute. Gubitak gipsa pri radu do 896, potpuno sušenje maksimalno 24 sata, dobro oblikovanje i otpornost minimalno 500 grama gipsa po /m2 zavoja. ***Minimalna dužina zavoja u pakiranju 2 metra..***
Uvidom u print screen odgovore na postavljena pitanja radi pojašnjenja tenderske dokumentacije, ugovorni organ dana 24.10.2022. godine, je dostavio odgovor:
*U Aneksu za cijenu ponude stoji napomena:"****Karakteristike robe koje su opisane u Obrascu za cijenu ponude su minimalni zahtjevi ugovornog organa*** *koje roba mora da ispunjava. Ugovorni organ za sve stavke/robe prihvata ekvivalente koji ispunjavaju minimalne tehničke karakteristike navedene u tabeli Aneksa3..*" ***Prema tome, za Ugovorni organ je prihvatljiva ponuda koja ispunjava minimalne uslove definisane u Aneksu 3 ili roba boljih karakteristika od definisanih.***

Uvidom u Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva broj 06-07.4-1-834-2/22 od 29.03.2022. godine, Potvrdu Agencije za lijekove i medicinska sredstva broj 06-07.4-1-833-2/22 od 29.03.2022. godine, te uvidom u akt podaci o medicinskom sredstvu na stranici 48 i 49 ponude, može se zaključiti das u ponuđena medicinska sredstva uredno

registrovana u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine, te da posjeduju tražena svojstva u pogledu količine nitnih prediva, minimalni zahtjev je 17-nitnih prediva (sukladno obrazloženju tenderske dokumentacije), a ponuđeno 20-nitnih prediva, te je ponuđena dužina od 3 metra, a minimalan zahtjev za dužinom je 2 metra.
Obzirom da je članom 54. stav 4. Zakona o javnim nabvkama (Službeni glasnik BIH broj 39/14, 59/22), propisano:
Ako se tehničke specifikacije odrede u obliku izvedbenih ili funkcionalnih zahtjeva sukladno stavku (2) točki b) ovoga članka, ugovorno tijelo ne smije odbiti ponudu koja odgovara bosanskohercegovačkom standardu kojim se preuzima europski standard ili europskom tehničkom odobrenju, zajedničkoj tehničkoj specifikaciji, međunarodnom standardu ili tehničkom sustavu standarda koji je izradilo europsko tijelo za standardizaciju ako se te specifikacije odnose na izvedbene ili funkcionalne zahtjeve koje ugovorno tijelo zahtijeva. Ponuditelj mora u svojoj ponudi odgovarajućim sredstvima dokazati da ponuđena roba, usluge ili radovi koji odgovaraju standardu, odgovaraju izvedbenim ili funkcionalnim zahtjevima ugovornog tijela
Slijedom navedenog žalielj je dokazao da ponuđena roba, odgovara važećim standardima, te je na temelju akata (podataka o medicinskim sredstvima) sa stranice 48 i 49 ponude, žalitelj dokazao da ponuđena roba odgovara funkcionalnim zahtjevima ugovornog tijela, a što je u skladu sa odredbama Direktive EU 2014/24, kojom je propisan teret dokazivanja fukcionalne sukladnosti na ponuditelju, koji nudi rješenja koja su jednokovrijedna zahtjevima iz tehničke specifikacije.

Vezano za drugi žalbeni navod koji se odnosi na vrijeme namakanja samog zavoja prije aplikacije.
Žalitelj ističe da je ugovorni organ zahtjevo namakanje od 3-4 sekunde, za dužinu gipsanog zavoja od minimalno 2 metra. Uvidom u ponudu žalitelja vidljivo je, da je dužina ponuđenog zavoja 3 metra (podataci o medicinskim sredstvima sa stranice 48 i 49 ponude), što je u skladu sa tenderskom dokumentacijom. Žalitelj, također ističe da je za 2 metra gipsanog zavoja, traženo namakanje je od 3 do 4 sekunde, te obrazlaže, da je za 1 metar gipsanog zavoja potrebno od 1,5 do 2 sekunde namakanja, dok je prema ponudi žalitelja (podataci o medicinskim sredstvima sa stranice 48 i 49 ponude), za 3 metra zavoja, potrebno namakanje iznosi 5 sekundi, što znači da je za metar dužni namakanja potrebno 1,66 sekundi, što je u skladu sa zahtjevima iz tehničke specifikacije (zahtjevano 1, 5 do 2 sekunde po dužnom metru)
Obzirom da ugovorni organ, nije kontra argumetacijom pobijao navode žalitelja, a isti u svojim navodima je učinio vjerojatnim postojanje prednje navdenih činjenica, isti je postupio sukladno članu 102. Stav 3. Zakona o javnim nabvkama (Službeni glasnik BIH broj 39/14, 59/22), kojim je propisano:
"U postupku pravne zaštite žalitelj je dužan dokazati ili barem učiniti vjerojatnim postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa za podnošenje žalbe, povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebao znati."
Slijedom prednje navedenog, **ovaj žalbeni navod je osnovan.**

Ovo tijelo još jednom naglašava kako je Ugovorno tijelo pogrešno cijenilo ponudu žalitelja, kako je nepravilno odbacilo ponudu Žalitelja, zbog čega se ožalbena Odluka o poništenju postupka poništava, a predmet se vraća Ugovornom tijelu na ponovno odlučivanje u fazu pregleda i ocjenjivanja ponuda.

Slijedom naprijed jasno utvrđenog i obrazloženog ova žalba se smatra **osnovanom.**

Prema tome, svi predhodno izneseni razlozi ukazuju na to da je ugovorni organ nije pravilno primjenio zakon i podzakonske akte, slijedom čega žalba se usvaja, te na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 104. i 111. stav 1. d) Zakona o javnim nabavkama, te člana 230. stav 2. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM je osnovan.

Povrat uplaćenih sredstava u iznosu od 2.000,00 KM izvršiti će se posebnim aktom u skladu sa članom 108. stav 7. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH" broj 86/14).

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
Ervin Bibanović dipl. pravnik

Dostaviti:
- „CHERKA COMPANY" d.o.o. Mostar
- JZU BOLNICA SVETI APOSTOL LUKA,
- „Banjalukafarm-plus" d.o.o. Banja Luka
- evidenciji
- u spis