



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-310-8/24
Mostar, 16.02.2024. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući po žalbi ponuđača Cherka Company d.o.o. Mostar, izjavljene na Tendersku dokumentaciju broj 33123-1-1-1/23, Ugovornog organa Dom za stare i nemoćne osobe – Ravno, u Otvorenom postupku: *Nabavka i isporuka novih ležaja za poboljšanje standarda smještaja za osobe treće životne dobi*, na osnovu člana 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14 i 59/22), na sjednici Ad hoc Vijeća IVa održanoj 16.02.2024. godine donio je

RJEŠENJE

1. **Usvaja se žalba** potencijalnog ponuđača **Cherka Company d.o.o. Mostar**, izjavljene na Tendersku dokumentaciju broj 33123-1-1-1/23, Ugovornog organa Dom za stare i nemoćne osobe – Ravno, u Otvorenom postupku: *Nabavka i isporuka novih ležaja za poboljšanje standarda smještaja za osobe treće životne dobi*, **kao osnovana i poništava se**:
- **Tenderska dokumentacija broj 33123-1-1-1/23, zajedno sa Obavještenja o nabavci broj 33123-1-1-3-1/24 od 08.01.2024.godine.**
2. Povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog organa.

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ Dom za stare i nemoćne osobe – Ravno (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) u Otvorenom postupku: *Nabavka i isporuka novih ležaja za poboljšanje standarda smještaja za osobe treće životne dobi*, objavljenom putem Obavještenja o nabavci broj 33123-1-1-3-1/24 od 08.01.2024.godine, objavio je tendersku dokumentaciju broj broj 33123-1-1-1/23, na koju je žalbu je izjavio potencijalni ponuđač Cherka Company d.o.o. Mostar (u daljnjem tekstu: žalitelj). Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama prosljedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 31.01.2024.godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka zaprimljena je dana 09.02.2024.godine.

Žalitelj u žalbi izjavljuje:

Ovim putem blagovremeno, u Zakonom ostavljenom roku, sukladno sa člankom 99. Zakona o javnim nabavkama izjavljujemo žalbu na tendersku dokumentaciju: Nabava i isporuka novih ležaja za poboljšanje standarda smještaja za osobe treće životne dobi, broj postupka javne nabavke: 33123-1-1-1/23, broj protokola: 136-1/23. Tražimo od ugovornog organa da napravi izmjene u tenderskoj dokumentaciji na način da ista bude sukladna sa Zakonom o javnim nabavkama i Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine.

Obrazloženje

Dana 09.1.2024. preuzeli smo predmetnu tendersku dokumentaciju, te smo nakon iščitavanja uočili da ista nije napravljena sukladno sa Zakonom o javnim nabavkama BiH i Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima BiH, te tražimo od ugovornog organa da napravi sljedeće izmjene u tenderskoj dokumentaciji:

1. Predmet nabavke su medicinska sredstva, koja su regulirana Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine. Sukladno Zakonu o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine jedino poduzeća koja su registrirana u registar veleprometnika Agencije smiju vršiti promet medicinskih sredstava. Sukladno ovome, tražimo od ugovornog organa da točku 10. tenderske dokumentacije - Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti - članak 46 Zakona nadopuni sa zahtjevom:

Da je ponuđač registriran u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva, te da kao dokaz mora dostaviti važeće rješenje za obavljanje veleprometa medicinskih sredstava izdano od Agencije.

2. Pošto su predmet nabavke medicinska sredstva, koja su regulirana Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine. Sukladno Zakonu o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine sva medicinska sredstva koja se uvoze i prometuju na tržištu Bosne i Hercegovine moraju biti registrirana kod Agencije. Sukladno navedenom, tražimo od ugovornog organa da točku 10 tenderske dokumentacije - Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti - članak 46 Zakona nadopuni sa zahtjevom:

Da su ponuđena medicinska sredstva registrirana kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva, te da je ponuđač obavezan dostaviti kopiju potvrde o registraciji izdane od strane Agencije.

3. Prilikom sastavljanja tehničke specifikacije ugovorni organ je prekršio čl. 54 ZJN, a pogotovo stavak 1), koji kaže: Tehničke specifikacije moraju svim kandidatima/ ponuđačima omogućiti jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju.

Ugovorni organ je prepisao tehničke karakteristike jednog proizvođača, te pošto to nije dovoljno, naveo čak i model, što je u potpunosti suprotno odredbama ZJN.

Poveo se činjenicom kao da na primjer nabavlja auto, pa navede npr. sve tehničke karakteristike Audija A6, a onda još navede „model kao Audi A6“.

Također, ugovorni organ je prepisujući tehničke karakteristike izostavio i logičnost iz istih, pa je naveo da traži krevete sa nosivosti do 120 kg, a madrace sa nosivosti 145 kg. Pošto će madraci ići na tražene krevete, logično je da imaju istu nosivost.

Prema tome, tražimo od ugovornog organa da prepravi tražene tehničke specifikacije na način:

Za stavku 1. Elektromotorni krevet sa minimalno 5 funkcija (podizanje/spuštanje zaglavlja, podizanje/spuštanje noga, podizanje/spuštanje cijelog kreveta, mogućnost Trendelenburg- 20 stupnjeva pozicije i mogućnost Anti-Trendelenburg 20 stupnjeva pozicije) . Minimalne nosivosti 140 kg, minimalnih dimenzija 200x90cm. Posjeduje trapez.

Za stavku 2. Antidekubitalni madrac sa kompresorom, sa poprečnim zračnim komorama. Nosivost 140 kg. Da posjeduje CPR ventil u slučaju potrebe davanja umjetnog disanja/oživljavanja pacijenta/korisnika.

4. Pošto se radi o tehničkoj robi, a ugovorni organ je propustio tražiti garanciju za isporučenu robu, smatramo da bi ugovorni organ trebao tendersku dokumentaciju nadopuniti sa zahtjevom: za sva isporučena medicinska sredstva se zahtjeva garancija u trajanju od 1 godine. Te kao dokaz tražiti izjavu ponuđača da daje garanciju u trajanju od 1 godine.

Ukoliko ugovorni organ ne odgovori pozitivno na naprijed navedene opravdane zahtjeve na izmjeni tenderske dokumentacije, tražimo da ovu žalbu proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, sukladno Zakonu o javnim nabavkama BiH.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi:

Dana 09. 01. 2024. godine Društvo SHERKA company d.o.o. Mostar je preuzelo tendersku dokumentaciju za nabavku 43 elektromotorna kreveta i 43 antidekubitalna madraca sa kompresorom.

Tender je raspisao Dom za stare i nemoćne osobe Ravno.

Društvo SHERKA company d.o.o. Mostar je dana 16.01.2023 godine pod brojem: 01-150-01-24 uložilo žalbu na navedenu tendersku dokumentaciju.

Žalitelj navodi 4 žalbena razloga i po njima traži izmjene i dopune navedene tenderske dokumentacije. Smatramo daje žalba u cijelosti neutemeljena i da su sva četiri razloga za žalbu neopravdana.

1. Neutemeljen je žalbeni navod da ponuđač mora biti registriran u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva i dostaviti važeće rješenje za obavljanje veleprometa medicinskih sredstava izdano od Agencije.

2. Predmeti nabavke nisu lijekovi i ponuđač ne mora biti registriran u Registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva za obavljanje veleprometa medicinskih sredstava.

3. Prilikom sastavljanja tehničke specifikacije ugovorni organ nije prekršio odredbe članka 54 ZJN-a i svima je omogućio jednak i ne diskriminirajući tretman. Primjedba da se traži nosivost kreveta od 120 kg, a madraca 140 kg također ne stoji jer se radi o pojedinačnim sredstvima, a ponuđač može ponuditi i sredstva veće nosivosti od minimalno propisanih.

4. Stavljanje roka garancije od jedne godine također ne stoji jer se može ponuditi i veći rok garancije.

Zbog svega iznijetog predlažemo Kancelarija za razmatranje žalbi istu odbije kao neutemeljenu.

U skladu s članom 94. stav 3. Zakona o javnim nabavkama žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-310-4/24 od 01.02.2024. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog organa, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Žalitelj je dostavio očitovanje na Izjašnjenje ugovornog organa u kome navodi:

Nakon što smo dobili vašu uputu (dana 7.2.2024.) i izjašnjenje ugovornog organa, osjetili smo potrebu da malo detaljnije pojasnimo navode žalbi. Smatrali smo da je žalba napisana jednostavno, koncizno i sa svim potrebnim elementima. Ali pošto vidimo da ugovorni organ istu nije shvatio ili nije želio shvatiti, dostavljamo dodatno pojašnjenje, koje će Uredu olakšati posao prilikom odlučivanja o našoj žalbi.

Naš navod 1. i 2.

Ugovorni organ navodi da on ne nabavlja lijekove, pa nije u obvezi da prihvati naša prva dva navoda žalbe.

Kako smo napisali u žalbi, predmet nabave su medicinska sredstva, a ne lijekovi, koja kao takva podpadaju pod Zakon o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine (Sl. Glasnik BiH, br. 5/2008).

Sukladno EU MDR (European Union Medical Device Regulation) predmet ove nabavke - elektromotorni kreveti i antidekubitalni madraci spadaju **u klasu I medicinskih sredstava**.

Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima je definirano da svako medicinsko sredstvo mora biti registrirano kod nadležne Agencije - Agencije za lijekove i medicinska sredstva, prije nego će isto biti prometovano na području Bosne i Hercegovine. Zabranjeno je prometovati neregistriranim medicinskim sredstvima.

Nakon što se proizvod registrira, Agencija izdaje Potvrdu o registraciji koja vrijedi pet godina od izdavanja rješenja.

Član 108. Zakona o lijekovima i medicinskim sredstvima

(Promet medicinskih sredstava na veliko)

(1) Promet medicinskih sredstava na veliko obuhvata nabavku, skladištenje, transport i prodaju medicinskih sredstava, kao i izvoz i uvoz.

(2) *Zabranjen je promet medicinskih sredstava koja nisu usklađena sa propisanim opštim i posebnim zahtjevima iz Zakona o tehničkim zahtjevima za proizvode i ocjenjivanje usklađenosti, ovog Zakona, kao i propisa donesenih na osnovu ovih zakona odnosno promet medicinskih sredstava koja nisu upisana u registar medicinskih sredstava koji vodi Agencija.*

Nadalje, Zakon o lijekovima i medicinskim sredstvima navodi da promet medicinskim sredstvima smije obavljati samo onaj poslovni subjekt koji je upisan u registar Agencije za lijekove i medicinska sredstva.

Član 112. Zakona o lijekovima i medicinskim sredstvima

(Registar medicinskih sredstava i registar proizvođača i veletrgovaca medicinskih sredstava)

(1) *Agencija vodi registar proizvođača i pravnih lica koja obavljaju promet medicinskih sredstava na veliko, kao i registar medicinskih sredstava koja su u prometu u BiH.*

(2) *Stručni savjet, na prijedlog direktora Agencije, propisuje sadržaj registra proizvođača i pravnih lica koja obavljaju promet medicinskih sredstava na veliko, kao i registra medicinskih sredstava koja su u prometu u BiH te dostupnost registra.*

(3) *Sadržaj dokumentacije i postupak prijave djelatnosti proizvodnje i prometa medicinskih sredstava na veliko i postupak njihove verifikacije propisuje ministar civilnih poslova BiH, na prijedlog Stručnog savjeta Agencije. Visinu troškova upisa u registar pravnih lica koja obavljaju djelatnost proizvodnje i prometa na veliko, odnosno upisa u registar medicinskog sredstva, propisuje Savjet ministara BiH, na prijedlog direktora Agencije.*

Agencija za lijekove i medicinska sredstva izdaje rješenje kojim se dopušta poduzeću da prometuje medicinskim sredstvima. To rješenje se izdaje na pet godina i da bi se isto dobilo, moraju se ispuniti Zakonom definirani uvjeti.

Član 109. Zakona o lijekovima i medicinskim sredstvima

(Uvjeti za obavljanje prometa medicinskih sredstava na veliko)

Pravno lice koje obavlja promet medicinskih sredstava na veliko, osim općih zakonskih uvijeta, mora ispunjavati i posebne uvjete utvrđene ovim Zakonom, odnosno dužno je da:

- a) svoju djelatnost, prije početka prometa medicinskih sredstava na veliko, prijavi Agenciji koja razmatra prijavu i vodi registar pravnih lica koja obavljaju promet medicinskih sredstava na veliko;*
- b) djelatnost obavlja tako da je uvedeno osiguranje sistema kvaliteta i zaštita zdravlja stanovništva;*
- c) ima zaposleno odgovorno lice s najmanje VI stupnjem obrazovanja medicinskog smjera koje je dužno da prati i javlja o neželjenim pojavama u primjeni medicinskih sredstava i reagirati na njih, odnosno zaduženo je za materiovigilancu;*

d) ima zaposleno odgovorno lice za promet medicinskih sredstava sa odgovarajućim znanjem za preuzimanje te odgovornosti.

Sukladno gore navedenom, opravdan je naš žalbeni navod da ugovorni organ dopuni zahtjeve unutar tenderske dokumentacije: Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti - čl. 46 Zakona o javnim nabavkama, kako bi se nabava provela u skladu sa zakonskom regulativom Bosne i Hercegovine, a u ovom slučaju, pošto su predmet nabave medicinska sredstva ista su regulirana Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima.

U prilogu dostavljamo primjerak Potvrde o upisu medicinskog sredstva u Registar Medicinskih sredstava registriranih u Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH, izdanu od ALM BiH. Ista se odnosi na AD madrace koji su traženi u tenderskoj dokumentaciji.

Naš navod 3.

Očitovanje ugovornog organa na ovaj naš navod je pomalo i smiješan, pa ćemo dodatno da pojasnimo: Antidekubitalni madrac se postavlja na elektromotorni krevet. Na tako postavljen AD madrac liježe pacijent/korisnik doma. Dakle, navod ugovornog organa da se radi o pojedinačnim sredstvima ne stoji, kada se isti koriste zajedno. Tražiti da krevet ima nosivost 120 kg, a madrac koji ide na njega ima nosivost 145 kg, a onda na sve to ide težina pacijenta. Da je drugačije postavljano: Da je traženo da krevet ima nosivost 145 kg, a madrac 120 kg, onda bi bilo logično. Ovako samo baca sumnju na diskriminaciju i preferiranje jednog proizvoda, odnosno proizvođača, odnosno ponuđača, jer je ugovorni organ prepisivao tehničke karakteristike iz kataloga, a nije gledao logičnost u istim.

Naš navod 4.

Ovaj naš žalbeni navod je kao i svi prethodni bio dobronamjerni navod, kao bi se ugovorni organ zaštitio sa garancijom na isporučena medicinska sredstva, pošto je isto propustio tražiti u tenderskoj dokumentaciji. Način na koji je definirana trenutna tenderska dokumentacija moguće je isporučiti medicinska sredstva bez dana garantnog roka i bez obveze isporučioaca da vrši popravke isporučenih medicinskih sredstava.

I na kraju želimo istaknuti da ugovorni organ nije obustavio postupak nakon primitka naše žalbe na tendersku dokumentaciju, nego je nastavio sa postupkom (iako je na portalu e-nabavke objavio da je žalba na tendersku dokumentaciju zaprimljena), a očito je da je istu odbacio, te uputio Uredu na razmatranje, čime je opetovano prekršio odredbe Zakona o javnim nabavkama.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama. 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 usvojiti.

Žalba je osnovana.

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

Žalitelj osporavajući predmetnu tendersku dokumentaciju ističe da su predmet nabavke medicinska sredstva, koja su regulirana Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine. Sukladno Zakonu o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine jedino poduzeća koja su registrirana u registar veleprometnika Agencije smiju vršiti promet medicinskih sredstava. Sukladno ovome, tražimo od ugovornog organa da točku 10 tenderske dokumentacije - Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti - članak 46 Zakona nadopuni sa zahtjevom: „*Da je ponuđač registriran u registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva, te da kao dokaz mora dostaviti važeće rješenje za obavljanje veleprometa medicinskih sredstava izdano od Agencije.*“ Pošto su predmet nabavke medicinska sredstva, koja su regulirana Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine. Sukladno Zakonu o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine sva medicinska sredstva koja se uvoze i prometuju na tržištu Bosne i Hercegovine moraju biti registrirana kod Agencije. Sukladno navedenom, tražimo od ugovornog organa da točku 10 tenderske dokumentacije - Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti - članak 46 Zakona nadopuni sa zahtjevom: „*Da su ponuđena medicinska sredstva registrirana kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva, te da je ponuđač obavezan dostaviti kopiju potvrde o registraciji izdane od strane Agencije.*“

Ugovorni organ u izjašnjenju navodi da predmet nabavke nisu lijekovi i ponuđač ne mora biti registriran u Registru Agencije za lijekove i medicinska sredstva za obavljanje veleprometa medicinskih sredstava. Prilikom sastavljanja tehničke specifikacije ugovorni organ nije prekršio odredbe članka 54 ZJN-a i svima je omogućio jednak i ne diskriminirajući tretman. Primjedba da se traži nosivost kreveta od 120 kg, a madraca 140 kg također ne stoji jer se radi o pojedinačnim sredstvima, a ponuđač može ponuditi i sredstva veće nosivosti od minimalno propisanih.

Odredbama Član 102.ZJN-a propisano je dokazivanje u postupku po žalbi:

- (1) Stranke u postupku dužne su iznijeti sve činjenice na kojima zasnivaju svoje zahtjeve ili odluke, postupke, radnje ili nečinjenja, te predložiti dokaze kojima se te činjenice utvrđuju.*
- (2) U postupku pravne zaštite ugovorni organ dužan je dokazati postojanje činjenica i okolnosti*

na osnovu kojih je donio odluku o pravima, preduzeo radnje ili propuštanja te proveo postupke, koji su predmet postupka po žalbi.

(3) U postupku pravne zaštite žalilac je dužan dokazati ili bar učiniti vjerovatnim postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa na podnošenje žalbe, povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava, koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebalo da zna.

Članom 53. stav 1. ZJN propisano je kako je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju sukladno odredbama ovoga Zakona i podzakonskim aktima, **te dati potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora**, a koji su ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za sudjelovanje odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

Analizirajući žalbeni navod u kontekstu zakonskih i tenderskih uslova kao i činjenica u spisu predmeta, ovaj organ pozivajući se na odredbe člana 102. stav (3) ZJN-a koje propisuju da u postupku pravne zaštite žalilac je dužan dokazati ili bar učiniti vjerovatnim postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa na podnošenje žalbe, povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava, koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebalo da zna, **žalbeni navod ocjenjuje osnovanim**, iz razloga što je Žalitelj **dostavljanjem primjerka Potvrde** o upisu medicinskog sredstva u Registar Medicinskih sredstava registriranih u Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH, izdane od ALM BiH, koja se odnosi na AD madrace koji su traženi u tenderskoj dokumentaciji, učinio vjerovatnim da bi proizvodnja i promet roba iz predmetne nabavke mogle biti regulisane materijanim propisom Zakonom o lijekovima i medicinskim sredstvima Bosne i Hercegovine, dok s druge strane, po mišljenju ovog organa Ugovorni organ u skladu sa odredbama člana 102. stav (2) ZJN-a nije učinio vjerovatnim da je ispitujući tržište **nesporno utvrdio da li robe iz predmetne nabavke spadaju u medicinska sredstva**, koja se uređuju Zakonom o lijekovima **i medicinskim sredstvima** Bosne i Hercegovine i registrovana kod nadležne Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, **što će u ponovnom postupku i učiniti**, putem službenog upita prema nadležnoj Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH.

Dalje, ovaj organ je izvršio uvid u predmetnu tendersku dokumenetaciju, te utvrdio da je Ugovorni organ u Obrascu za cijenu ponude –robe zahtjevao sljedeće:

Predmet nabave: Nabavka i isporuka novih ležaja za poboljšanje standarda smještaja za osobe treće životne dobi

Naziv ponuditelja: _____

Ponuda broj: _____

1	2	3	4	5
R.B.	Opis roba	Referentna količina	Jedinična cijena bez pdv-a	Ukupna cijena po stavci bez pdv-a
1.	Elektromotorni krevet s minimalno 5 funkcija, minimalne nosivosti do 120kg, min. dimenzija 200X90cm, s ugrađenom integriranom tehnologijom - tip kao modema SMPS 24 V	43,00		
2.	Antidekubitami madrac minimalni broj ćelija 20, maksimalno opterećenje 145 kg, snage motora 220 V/ 50-60Hz, min. dimenzija 200X86cm - tip kao MORETTT, TUBE	43,00		

Članom 54. stav 9. Zakona o javnim nabavkama je propisano:

"Osim ako nije opravdano predmetom nabavke, u tehničkoj specifikaciji ne smije se uputiti na određenog proizvođača, na porijeklo ili poseban postupak, na marke, patente, tipove, ili određeno porijeklo, ako bi se time pogodovalo ili isključilo određene privredne subjekte ili određene proizvode. Takve su napomene dopuštene ako se predmet nabavke ne može dovoljno precizno i razumljivo opisati, ali se bez izuzetka moraju označiti sa dodatkom "ekvivalent".

Stavom 10 istog člana ZJN propisano je: *(10) Ako se izuzetno objavi poziv za određeni proizvod s dodatkom "ili ekvivalent", ponuđač mora na za to predviđenim praznim mjestima, prema odgovarajućim stavkama, navesti podatke o proizvodu i tipu odgovarajućeg proizvoda koji nudi te, ako se to traži, i ostale podatke koji se odnose na taj proizvod. Kriteriji mjerodavni za ocjenjivanje ekvivalentnosti navode se u opisu predmeta nabavke. Dokaz ekvivalentnosti u smislu ispunjavanja zahtjeva u vezi s predmetom nabavke dužan je osigurati ponuđač, u skladu sa zahtjevima definiranim u tenderskoj dokumentaciji. Proizvodi koji su u tenderskoj dokumentaciji navedeni kao primjeri smatraju se ponuđenima ako ponuđač ne navede nikakve druge proizvode na predviđenom mjestu.*

Nadalje članom 3. stav (2) tačka b) podtačka 2) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisano je: *Ukoliko je potrebno koristiti termin "ekvivalent", utvrditi odgovarajuće kriterije za ocjenjivanje ekvivalentnosti kod pozivanja na određeni proizvod, u skladu sa članom 54. stav (10) Zakona, dok je članom 3. stav (2) tačka d) podtačka 13) istog Uputstva propisano Ako je u tehničkoj specifikaciji korišten izraz „ili ekvivalent" obavezno opisati način na koji će ponuđači koji ponude „ekvivalent" dokazivati da se radi o ekvivalentu.*

Imajući u vidu da je ugovorni organ u Obrascu za cijenu ponude zahtijevao nabavku robe u vidu *„Elektromotorni krevet s minimalno 5 funkcija, minimalne nosivosti do 120kg, min. dimenzija 200X90cm, s ugrađenom integriranom tehnologijom - tip kao modema SMPS 24 V kao i Antidekubitami madrac minimalni broj ćelija 20, maksimalno opterećenje 145 kg, snage motora 220 V/ 50-60Hz, min. dimenzija 200X86cm - tip kao MORETTT, TUBE - bez mogućnosti nudijenja ekvivalenta, pri čemu nije ostavio ni prazan prostor u koji bi ponuđači koji nude ekvivalent na predviđenim praznim mjestima, prema propisanim stavkama upisali ekvivalentni proizvod, također nije naveo ni podatke o proizvodu i tipu odgovarajućeg proizvoda koji nude, isti je tehničku specifikaciju (Obrazac za cijenu ponude) **sačinio suprotno članu 54. stav (1), (9) i (10) Zakona o javnim nabavkama,** kao i članu 3. stav (2) tačka b) podtačka 2) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda i članu 3. stav (2) tačka d) podtačka 13) navedenog Uputstva, a što je suprotno članu 53. stav (1) Zakona o javnim nabavkama koji propisuje da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima, pri čemu ugovorni organ u opisu predmeta nabavke se poziva na tačno određeni proizvod, odnosno na „tip kao modema SMPS 24 V“ i „tip kao MORETTT, TUBE“, koji su predmetom nabavke. S obzirom da ekvivalent znači istoznačan, istovrijedan, jednakovrijedan proizvod, to znači da su ponuđači dužni ponuditi **jednakovrijedan proizvod** kao onaj na koji se poziva ugovorni organ u opisu predmeta nabavke, a mogućnost nudijenja ekvivalenta u konkretnom slučaju nije ostavljena, zbog čega se **navod žalitelja smatra osnovanim.** Na ovako opisan način Ugovorni organ je nezakonito propisao uslove u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji jer se poziva na određene robne marke i upućuje na određeni brand, pri čemu ne poštuje sve odredbe propisane Zakonom o javnim nabavkama.*

Analizirajući i posljednji navod žalitelja, koji se odnosi na navodni propust Ugovornog organa kod zahtjeva za garanciju za isporučenu robu, žalitelj smatra da bi ugovorni organ trebao tendersku dokumentaciju nadopuniti sa zahtjevom, da: „za sva isporučena medicinska sredstva se zahtjeva garancija u trajanju od 1 godine. te kao dokaz tražiti izjavu ponuđača da daje garanciju u trajanju od 1 godine“, po ocjeni ovog organa je pitanje koje je isključivo u diskrecionoj nadležnosti Ugovornog organa da sam definiše uslove pod kojima želi da nabavi određenu robu, te u skladu s istom zahtjeva ili ne proizvođačku garanciju za nabavku roba.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ zaključuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja i poništava predmetna Tenderska dokumentacija broj 33123-1-1-1/23, zajedno sa Obavještenja o nabavci broj 33123-1-1-1-3-1/24 od 08.01.2024.godine.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 2000,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka 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
Samir Šehović, dipl.ing.arh.



Dostavljeno:

- Cherka Company d.o.o. Mostar
- Dom za stare i nemoćne osobe – Ravno
- evidencija
- a/a