



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-564-6/24
Sarajevo, 21.03.2024. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar broj:08-966/24 od 16.02.2024. godine izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 07/015-104-9/24 od 31.01.2024. godine Ugovornog organa: Fond zdravstvenog osiguranja RS, Banja Luka u postupku javne nabavke lijekova sa osnovne bolničke liste lijekova LOT 64 i LOT 65, na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14 i 59/22), i člana 193.st 1. i 2., i čl.230. stav 2 Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 21.03.2024. godine, donio je:

RJEŠENJE

1. Žalba ponuđača HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar broj:08-966/24 od 16.02.2024. godine se usvaja. Poništava se Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 07/015-104-9/24 od 31.01.2024. godine u odnosu na LOT 64 i LOT 65 predmetne javne nabavke.
Predmet se vraća ugovornom organu na ponovni postupak u odnosu na LOT 64 i LOT 65 predmetne javne nabavke.
2. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM žalitelja HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ, Fond zdravstvenog osiguranja RS, Banja Luka, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 273-1-1-217-3-227/23 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 13.11.2023. godine u postupku javne nabavke lijekova sa osnovne bolničke liste lijekova LOT 64 i LOT 65.

Nakon provedenog postupka ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 07/015-104-9/24 od 31.01.2024. godine kojom je kao najpovoljnija ponuda za LOT 64 i LOT 65 izabrana ponuda ponuđača ZEFARM d.o.o. Zenica.

Nezadovoljan sadržajem navedene Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 07/015-104-9/24 od 31.01.2024. godine žalitelj HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar je izjavio žalbu broj:08-966/24 od 16.02.2024. godine.

Ugovorni organ je postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, proslijedio navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi zajedno sa Odlukom u kojoj se izjašnjava o žalbenim navodima i dokumentacijom.

Aktom broj :JN2-01-07-1-564-4/24 od 26.02.2024. godine ovaj organ je kopio žalbe ponuđača HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar broj:08-966/24 od 16.02.2024. godine dostavio izabranom ponuđaču ZEFARM d.o.o. Zenica na koju se isti nije očitovao.

Žalitelj u žalbi navodi:

- Žalitelj je u skladu s tačkom 5.2.2. alineja 12. tenderske dokumentacije dostavio autorizaciju od strane ovlaštenog predstavnika proizvođača - Remedia d.o.o., sačinjenju na jednom od službenih jezika u BiH (na bosanskom jeziku), koja glasi na predmetni tender, s naznakom lota, naznačenim nazivom lijeka, porijeklom robe, kao i kopijom rješenja nadležnog ministarstva. Shodno prethodno navedenom, ističemo da je žalitelj ispunio uslove koji su traženi tačkom 5.2.2. TD.

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 uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih 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, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od navoda žalitelja koji ističe da je u skladu s tačkom 5.2.2. alineja 12. tenderske dokumentacije dostavio autorizaciju od strane ovlaštenog predstavnika proizvođača - Remedia d.o.o., sačinjenju na jednom od službenih jezika u BiH (na bosanskom jeziku), koja glasi na predmetni tender, s naznakom lota, naznačenim nazivom lijeka, porijeklom robe, kao i kopijom rješenja nadležnog ministarstva. Shodno prethodno navedenom, ističemo da je žalitelj ispunio uslove koji su traženi tačkom 5.2.2. TD.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi:

„Komisija za predmetnu javnu nabavku je nakon zaprimanja žalbe, izvršila ponovni pregled ponuda dostavljenih za osporavane Lotove 64 i 65. i tom prilikom je ponovo ustanovila da ponuđač Hercegovinalijek d.o.o. Mostar nije dostavila Autorizacije koje su tražene za Lot 64 i Lot 65 na način kako je predviđeno Tenderskom dokumentacijom.

Naime, u Tački 5.2.2. Tenderske dokumentacije navedeno je da: „Autorizacija mora da glasi na predmetni tender, sa tačno naznačenim brojem lota, nazivom (iz tehničke specifikacije) i porijeklom robe na koje se odnosi. “

Žalilac je svojoj ponudi dostavio traženu Autorizaciju na način da na njoj nije tačno navedeno koja je zemlja porijekla lijekova albumin, rastvor za infuziju, 10 g, 20% i albumin, rastvor za infuziju, 20 g, 20%, proizvođača „Octapharma“ AG.

Naime, na Autorizaciji „Remedia“ d.o.o. Sarajevo kao ovlaštenog zastupnika proizvođača „Octapharma“ AG nalazi se navedeno više Lotova i to: Lot 59, 64, 65, 284 i 285, sa navedenim nazivom i količinom lijekova, ali nije navedeno za svaki od ovih Lotova koja je zemlja porijekla lijeka.

Zbog navedenog Komisija za predmetnu nabavku nije mogla pravilno zaključiti koja je zemlja porijekla traženih lijekova i zbog toga je dostavljenu Autorizaciju cijenila kao neprihvatljivu.

Kako je na Autorizaciji bila navedena samo uopštena formulacija da je zemlja porijekla lijekova proizvođača „Octapharma“ AG: Švajcarska, Francuska, Austrija, Njemačka, Ugovorni organ smatra ovaj žalbeni navod potpuno neosnovanim.

Ugovorni organ smatra da je ispravno postupio donoseći Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, broj: 07/015-104-9/23 od 31.01.2024. godine u kojoj su navedene činjenice i

argumenti koje je Ugovorni organ smatrao odlučujućim pri donošenju Odluke koja je predmet izjavljene žalbe.“

Uvidom u spis ovaj organ je utvrdio slijedeće:

Tačkom 3.3 Tenderskog dokumenta Tehnička specifikacija za LOT 64 i LOT 65 traženo je slijedeće:

- LOT 64 ATC kod:B05AA01;Naziv:albumin;Oblik:rastvor za infuziju; Doza: 10g.20%
- LOT 65 ATC kod :B05AA01;Naziv:albumin; Oblik:rastvor za infuziju; Doza: 20g.20%“

Tačkom 5.2.2 Tenderskog dokumenta propisano je slijedeće:

„Ponuda mora sadržavati najmanje:

Originalnu autorizaciju proizvođača (ovlaštenje proizvođača da ponuđač može ponuditi njegove proizvode) koju izdaje proizvođač ili ovlašteni predstavnik proizvođača za područje BiH. Autorizacija mora da glasi na predmetni tender, sa tačno naznačenim brojem lota, nazivom (iz tehničke specifikacije) i porijeklom robe na koje se odnosi. Autorizacija mora biti prevedena na jedan od službenih jezika u BiH od strane ovlaštenog prevodioca.

U slučaju da autorizaciju izdaje ovlašteni predstavnik proizvođača, a ne sam proizvođač, ponuđači su obavezni uz autorizaciju dostaviti dokaz da je izdavalac autorizacije ovlašteni predstavnik proizvođača za područje Bosne i Hercegovine. Kao dokaz se može dostaviti kopija ugovora između proizvođača i davaoca autorizacije ili kopija rješenja nadležnog ministarstva o evidentiranju ugovora o zastupanju.

Ponuđači, koji su ujedno i ovlašteni predstavnici proizvođača mogu (umjesto autorizacije) dostaviti rješenje ili kopiju Rješenja nadležnog Ministarstva o evidentiranju ugovora o zastupanju i pisanu izjavu u kojoj će navesti da su ovlašteni predstavnici proizvođača i ostale podatke koje treba da sadrži autorizacija: broj lota, naziv i porijeklo robe;“

Uvidom u ponudu ponuđača HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar ovaj organ je utvrdio da je u istoj evidentna Autorizacija broj:183/23 od 18.11.2023. godine izdata od strane Remedia d.o.o. Sarajevo koji kao ovlašteni zastupnik proizvođača Octapharma AG Švicarska, Remedia d.o.o., Kranjčevićeva 37, Sarajevo, daje OVLAŠTENJE - AUTORIZACIJU za Hercegovinalijek d.o.o., Muje Pašića 4, Mostar, da može učestvovati na otvorenom postupku javne nabavke Fonda zdravstvenog osiguranja Republike Srpske, za nabavku lijekova sa osnovne bolničke liste lijekova, broj nabavke 07/015-4434/23 i to za sljedeće lotove: LOT 59: LOT 64 ATC kod:B05AA01;Naziv:albumin;Oblik:rastvor za infuziju; Doza: 10g.20%; LOT 65 ATC kod :B05AA01;Naziv:albumin; Oblik:rastvor za infuziju; Doza: 20g.20%“; LOT 284 i LOT 285 , Zemlja porijekla lijekova proizvođača Octapharma AG:Švedska, Francuska, Austrija, Njemačka .

Sve prednje izneseno upućuje da ugovorni organ nije posvetio dovoljno pažnje utvrđivanju svih potrebnih pravnorelevantnih činjenica da bi se nesmetano izveo uvjerljiv zaključak o predmetnom spornom pitanju, a niti je iznio detaljne razloge pri ocjeni dokaza a što se ne može cijeliti dovoljnim da bi se nesmetano prihvatio izvedeni zaključak. U konkretnom slučaju, u odnosu na pravnorelevantno pitanje, ugovorni organ, između ostalog, pojednostavljuje osvrt o spornom pitanju, ističući da., na Autorizaciji „Remedia“ d.o.o. Sarajevo kao ovlaštenog zastupnika proizvođača „Octapharma“ AG nalazi se navedeno više Lotova i to: Lot 59, 64, 65, 284 i 285, sa navedenim nazivom i količinom lijekova, ali nije navedeno za svaki od ovih Lotova koja je zemlja porijekla lijeka ., a što je u smislu spornog pitanja nedovoljno i neuvjerljivo da bi se nesmetano prihvatilo izvedeno zaključivanje.Ostalo

je neraspravljeno činjenično stanje, u posljedici čega nisu jasni razlozi koji s obzirom na utvrđeno činjenično stanje, nesmetano upućuju na krajnju procjenu o predmetnom spornom pitanju.

Iz prednje dostavljene Autorizacije u ponudi žalitelja evidentno je da je zemlja porijekla za ponuđene proizvode proizvođača Octapharma AG: Švedska, Francuska, Austrija, Njemačka a što je neodređeno i nedovoljno jasno; a što se u bitnom odražava i na mogućnost raspravljanja i ostalih relevantnih vezanih pitanja u smislu postavljenog uslova/dokaza tč.5.2.2.

S tim u vezi, shodno čl.68 st. 3 Zakona, zakonodavac omogućava ugovornim organima da mogu pozvati kandidate/ponuđače da u roku od tri dana pojasne dokumente koje su dostavili, kada se ostvare pretpostavke za takvo postupanje. Treba daljnje napomenuti da shodno pravilima postupka, raspravljanje i razmatranje činjeničnog stanja stvari prethodi podrobnom utvrđivanju svih potrebnih okolnosti, naročito ukoliko se radi o pravnorelevantnoj činjenici, te doprinosi donošenju pravilnog i potpunog suda s tim u vezi, a što je preduslov donošenja zakonite odluke o ishodu stvari i doprinosi očuvanju načela postupka.

Obrazloženje ugovornog organa navedeno u predmetnom smislu ocijenjeno je načelnim i nepotpunim da bi se izvela ocjena da je u potpunosti raspravljeno sve što je potrebno i da je pouzdano utvrđeno pravo stanje stvari, te da bi se nesmetano prihvatilo zaključivanje s tim u vezi uvjerljivim, te je stoga potrebno poduzeti sve što je potrebno, da se pouzdano raspravi, razjasni i utvrdi pravo stanje stvari (sve u odnosu na dokaze koji su zatraženi/dostavljeni u ponudi), cjelovitije pristupi predmetnom pitanju; analizira i ocijeni postojeće/izvedene dokaze, međusobno ih dovodeći u vezu, te u konačnici izvedeći jasno i uvjerljivo zaključivanje o pitanju koje se raspravlja.

U odnosu na iznesene okolnosti, odlučeno je kao u dispozitivu odluke.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM ponuđaču HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108. stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Uputstvo 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.

**PREDSJEDAVAJUĆI
UREDA ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Marko Kolobaric**

Dostaviti:

- HERCEGOVINALIJEK d.o.o. Mostar
- Fond zdravstvenog osiguranja RS, Banja Luka
- evidenciji
- a/a