



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2493-9/19
Sarajevo, 20. 11. 2019. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi broj: 3180-1/19 od 07.10.2019. godine žalitelja: „Farmavita“ d.o.o. Vogošća, izjavljenoj na Zaključak broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine, ugovornog tijela - *Zavod zdravstvenog osiguranja Unsko- sanskog kantona*, na temelju članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) i članaka 193. stavak (2) i 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća II održanoj dana 20. 11. 2019. godine, donio je:

R J E Š E N J E

1. Uvažava se žalba broj: 3180-1/19 od 07.10.2019. godine žalitelja „Farmavita“ d.o.o. Vogošća, izjavljena na Zaključak broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine, ugovornog tijela *Zavod zdravstvenog osiguranja Unsko- sanskog kantona*, te se

- **poništava** Zaključak broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine, ugovornog tijela *Zavod zdravstvenog osiguranja Unsko- sanskog kantona*,

i predmet vraća prvostupanjskom/ugovornom tijelu na ponovni postupak.

2. Usvaja se zahtjev žalitelja za povrat sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM.

Povrat sredstava će se izvršiti na temelju posebnog rješenja ovog tijela.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo – *Zavod zdravstvenog osiguranja Unsko- sanskog kantona* provodi otvoreni postupak javne nabave, (predmet nabave: *Trakice za određivanje šećera u krvi, PEN aplikatori i igle za dijabetičare*), koji je objavljen na Portalu javnih nabava dana 25. 06. 2019. godine, broj Obavijesti: 190-1-1-9-3-10/19.

U navedenom postupku ugovorno tijelo je donijelo Zaključak broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine, protiv kojeg je žalitelj „Farmavita“ d.o.o. Vogošća izjavio žalbu broj: 3180-1/19 od 07.10.2019. godine.

Ugovorno tijelo je navedenu žalbu, uz svoje Izjašnjenje na navode žalbe, broj: 03-49-5691-1/19 od 10. 10. 2019. godine, proslijedilo ovome tijelu i ista je kod ovog tijela zaprimljena dana 14. 10. 2019. godine.

Žalitelj u svojoj žalbi navodi sljedeće:

Tendersku dokumentaciju smo preuzeli 25.06.2019. godine, kao i sve objavljene izmjene tenderske dokumentacije te cijeneći da je ista nepotpuna, kontradiktorna i nezakonita obzirom na predmet nabave, smatramo da ima osnova da podnesemo žalbu na cjelokupnu tendersku dokumentaciju sa izmjenama.

Međutim, ugovorno tijelo je u Zaključku br. 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. g., smatralo da je žalba nepravodobna, te je kao takvu i odbacilo, pri čemu je dalo svoja obrazloženja takvog postupanja.

Smatramo da ugovorno tijelo nije pravilno postupilo, što obrazlažemo na sljedeći način:

1. Budući da je ugovorno tijelo u više navrata vršilo veće izmjene tenderske dokumentacije i to članova tenderske dokumentacije koje i mi navodimo u svojoj žalbi od 26.09.2019.g. (naročito tačka 9. TD) podcrtavamo da je iz izmijenjena tenderske dokumentacije vidljivo da je došlo do izmijenjena u točki 9. TD. Mi se u točki 1. naše žalbe od 26.09.2019.g. upravo i osvrćemo na nekonzistentnost navedene točke, odnosno, da sada navedena točka nije točka koja je svojevremeno data u tenderskoj dokumentaciji koju smo preuzeli 25.06.2019. godine, a koliko vidimo i drugi ponuditelji su istog mišljenja, jer je evidentno da postoji još žalbi na ovu tendersku dokumentaciju. Napominjemo da smo izmjene i dopune TD preuzeli 19.09.2019. godine.
2. Također, poznato nam je da je ugovorno tijelo, rješavajući po žalbi drugih ponuditelja, svojevremeno djelimično uvažilo žalbu, dok je neusvojene žalbene navode izravno prosljedio URŽ - u, što je suprotno članku 100. stavak (4) ZJN BiH. Nije nam poznato kako je URŽ postupio povodom ovog postupanja ugovornog tijela koje je suprotno zakonu, odnosno, suštinski ne znamo šta je sa žalbenim navodima, a ne vidimo da se oni u zadnjim izmjenama tretiraju.
3. Cijeneći navedene nekonzistentnosti, mi kao žalitelji smatramo da ima osnova da u roku po zadnjim izmjenama uložimo žalbu na tekst točke 9. TD, s obzirom da je ista mijenjana, a ne znamo kako je od strane URŽ - a postupljeno po ovoj točki žalbe.
4. Smatramo da ugovorno tijelo nije moglo zakazati otvaranje ponuda za 21. 10.2019.g, jer je postupak po žalbama drugih ponuditelja obustavljen, a nemamo informacija da je okončan, niti što je sa navedenim žalbama bilo, odnosno kako je URŽ postupio
5. Kako je moguće da ugovorno tijelo zakaže rok za podnošenje ponuda za 21.10.2019. godine, a rok zadnje izmjene, sa pravom na žalbu, nije istekao tj. izmjene nisu postale pravomoćne.
6. Nije nam poznato po kom zakonskom osnovu je ugovorno tijelo skratilo rokove za preuzimanje tenderske dokumentacije u odnosu na rok za podnošenje ponuda odnosno otvaranje istih, obzirom na suštinske izmjene tenderske dokumentacije i mogućnost da bi eventualno i drugi ponuditelji stekli pravo na učešće.

Zbog svih gore navedenih nepotpunosti, kontradiktornosti i nedorečenosti tenderske dokumentacije, netransparentnosti postupanja u pogledu izmijenjena, suštinske izmjene tenderske dokumentacije i proceduralnih propusta, predlažemo da URŽ, nakon razmatranja ove žalbe na

Zaključak, donese: Odluku kojom će uvažiti žalbu kao osnovanu i poništiti tedersku dokumentaciju ili vratiti ugovornom tijelu na temeljito postupanje po odredbama ZJN i podzonskim aktima sa žalbama, odnosno postupak staviti u pogledu rokova u formu propisanu zakonom.

Također, žalitelj traži da mu se priznaju i nadoknade troškovi žalbenog postupka u visini plaćene naknade i takse za pokretanje žalbenog postupka.

U svom Izjašnjenju po žalbi žalitelja, broj: 03-49-5691-1/19 od 10. 10. 2019. godine, ugovorno tijelo ističe da je žalba pravodobna, dopuštena, i izjavljena od ovlaštene osobe, ali je potpuno neosnovana, te navodi slijedeće:

Potencijalni ponuditelj *FARMA VITA* d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: žalitelj) je dana 09.10.2019. godine osobno (predajom na protokol ugovornog tijela) izjavio žalbu na Zaključak broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine, kojim je ugovorno tijelo odbacilo kao nepravodobnu žalbu žalitelja na odredbe Tenderske dokumentacije u postupku nabave trakica za mjerenje šećera u krvi, iglica za dijabetičare i pena koji se vodi kod ugovornog tijela, a čiji žalbeni navodi su se uglavnom odnosili na dijelove Tenderske dokumentacije koja se odnosi na LOT 1 predmetne nabave.

Ugovorno tijelo je shodno odredbi članka 100. stavak (1) Zakona i na osnovu dostupnih podataka, utvrdilo da je žalba pravodobna (žalitelj je ožalbeni Zaključak primio dana 02.10.2019. godine), dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Ugovorno tijelo je, rješavajući po žalbi žalitelja, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju dana 26.09.2019. godine, potpuno utvrdilo činjenično stanje, te na osnovu tako utvrđenog činjeničnog stanja i primjenilo odredbe Zakona o javnim nabavama. Ugovorno tijelo je jasno i nedvosmisleno utvrdilo da se žalba žalitelja, po kojoj je odlučeno predmetnim Zaključkom, odnosi na odredbe Tenderske dokumentacije koju je žalitelj preuzeo dana 25.06.2019. godine. Iako je žalitelj kasnije preuzimao izmjene i dopune Tenderske dokumentacije - njegovi žalbeni navodi i primjedbe ne odnose se na dijelove Tenderske dokumentacije koje su tim izmjenama i dopunama mijenjane i dodavane.

Čak i u odnosu samo na (drug) Izmjenu i dopunu Tenderske dokumentacije (broj: 03-49-3270-4/19 od 13.09.2019. godine, koju je žalitelj preuzeo dana 19.09.2019. godine, žalba Žalitelja nije mogla biti pravodobna, imajući u vidu da se žalitelj u istoj ne žali na sadržaj pojedinih dijelova Tenderske dokumentacije koji su nastali kao posljedica izmjena i dopuna, već se žalbeni navodi odnose na sadržaj Tenderske dokumentacije koji je nepromijenjen od dana kada ga je i žalitelj preuzeo prvi put (25.06.2019. godine).

Shodno utvrđenom, ugovorno tijelo je i riješilo kao u Zaključku broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine.

Pored navedenog, žalitelj u svojoj žalbi na Zaključak kojim je žalba na tendersku dokumentaciju odbačena kao nepravodoba postavlja i određena pitanja u vezi s postupanjem ugovornog tijela u ovom postupku, ali istovremeno žalitelj ne osporava činjenice navedene u obrazloženju Zaključka slijedom kojih je ugovorno tijelo i odbacilo žalbu kao nepravodobnu.

Nesporno je da je ugovorni tijelo u dva navrata mijenjalo pojedine dijelove Tenderske dokumentacije, i to nakon odgovora na postavljena pitanja i djelimičnog usvajanja žalbe jednog od potencijalnih ponuditelja, međutim isto tako je nesporno i da su navedene

izmjene i dopune tenderske dokumentacije učinjene dostupnim svim zainteresiranim ponuditeljima. Također, u periodima rješavanja po žalbama ugovorno tijelo je obustavljalo postupak, zbog čega je prvobitno zakazani datum otvaranja ponuda 16.08.2019. godine promijenjen u 21.10.2019. godine, koji će, evidentno je, biti ponovo prolongiran.

Žaliteljevo nepoznavanje Zakona i podzakonskih propisa kojima je regulirano vođenje postupka javne nabave - nije odgovornost ugovornog tijela.

U konačnici, žalitelj svojom žalbom na Zaključak nije ponudio nikakav dokaz niti je osporio razloge zbog kojih je žalba odbačena, odnosno nije dokazao pravodobnost žalbe na Tendersku dokumentaciju.

Shodno svemu gore navedenom, ugovorno tijelo je pravilno primjenilo odredbe članka 101. stavak (1) točka b) i članka 100. stavak (2) Zakona, te žalbu na Zaključak broj: 03-49-5422-1/19 od 27.09.2019. godine cijeni kao neosnovanu, te predlaže da Ured za razmatranje žalbi BiH istu kao takvu i odbije, odnosno potvrdi zaključak ugovornog tijela.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama i članku 227. Zakona o upravnom postupku, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, pravovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovo tijelo je, prije razmatranja žalbe, utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za razmatranje iste, sukladno odredbi članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama.

Nakon utvrđivanja svih činjenica i uvidom u dokumentaciju dostavljenu od strane ugovornog tijela, a osobito u:

- Odluku o pokretanju postupka nabave, broj: 03-49-3270/19 od 13.06.2019. godine,
- Tendersku dokumentaciju:Trakice za određivanješećera u krvi, PEN aplikatori i igle za dijabetičare broj: 03-49-3270-2/19, lipanj 2019. godine
- Obavještenje o nabavci, broj: 190-1-1-9-3-10/19 od 25.06.2019. godine,
- Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, broj: 03-49-3270-3/19 od 10.07.2019. godine,
- Ispravku obavještenja o nabavci, broj: 190-1-1-9-8-13/19 od 10.07.2019. godine,
- Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, broj: 03-49-3270-4/19 od 13.09.2019. godine,
- Izviješće o preuzimanju tenderske dokumentacije, od 27.09.2019. godine,
- Žalbu žalitelja, broj: 3015/19 od 25.09.2019. godine, izjavljenu na TD-u
- Zaključak ugovornog tijela, broj: 03-49-5422-1/19 od 27. 09. 2019. godine,
- Žalbu žalitelja, broj: 3180-1/19 od 07.10.2019. godine
- Izjašnjenje ugovornog tijela na navode žalbe, broj: 03-49-5691-1/19 od 10. 10. 2019. godine,
- Obavijest ugovornog tijela, broj: 03-49-6375/19 od 07.11.2019. godine,

a u odnosu na pravno relevantne propise, utvrđeno je da je žalba žalitelja osnovana.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbama u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, naprijed navedenog, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak.

Utvrđujući činjenično stanje u svezi navoda žalbe, ovo tijelo je utvrdilo, kako slijedi:

- ugovorno tijelo je, nakon donošenja Odluke o pokretanju predmetnog postupka javne nabave (broj: 03-49-3270/19 od 13.06.2019.g.), sačinilo Tendersku dokumentaciju: za predmet nabave: *Trakice za određivanje šećera u krvi, PEN aplikatori i igle za dijabetičare*, broj: 03-49-3270-2/19, lipanj 2019. godine
- Obavještenje o nabavci, broj: 190-1-1-9-3-10/19 (i TD-a) objavljeno je na Portalu javnih nabavi dana 17.09.2019. godine,
- nakon čega je ugovorno tijelo na Portalu javnih nabavi objavljivalo „tendersku dokumentaciju i ispravku tenderske dokumentacije“ više puta, što je vidljivo iz Izviješća o preuzimanju tenderske dokumentacije, od 27.09.2019. godine, i to:

- ✓ 10.07.2019. godine;
- ✓ 15.07.2019. godine;
- ✓ 17.09.2019. godine i
- ✓ 19.09.2019. godine.

Iz naprijed navedenih činjenica i uvidom u dostavljene dokaze (Obavještenja o nabavci i Ispravke istoga, te Izviješća o preuzimanju TD-e), ovo tijelo je nesporno utvrdilo da je žalitelj preuzeo TD-u prvotno 25.06.2019. godine, nakon čega je preuzimao dokument pod nazivom – „tenderska dokumentacija i ispravka tenderske dokumentacije“ i to: 10.07.2019. godine; zatim 15.07.2019. godine, te 19.09.2019. godine.

Iz dostavljenih dokaza (Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, broj: 03-49-3270-3/19 od 10.07.2019. godine, te Izmjene i dopune tenderske dokumentacije, broj: 03-49-3270-4/19 od 13.09.2019. godine) ovo tijelo je nesporno utvrdilo da je istima ugovorno tijelo, između ostaloga, vršilo izmjene i toč. 9. TD-e, kako slijedi:

- Izmjenama i dopunama TD-e od 10.07.2019. godine ugovorno tijelo je mijenjalo pasus 5 i 6 toč. 9. TD-e (tehničke specifikacije) (čl. V Izmjena);
- Izmjenama i dopunama TD-e od 13.09.2019. godine ugovorno tijelo je ponovno mijenjalo toč. 9. TD-e (tehničke specifikacije), na način da je za LOT 1 u alineji 1 dodavalo tekst; za LOT 2 izmijenilo alineju 2; a za LOT 3 dodalo novi red (čl.-i I, II i III Izmjena);

Svoju žalbu (prvu), broj: 3015/19 od 25.09.2019. godine žalitelj je naslovio kao: „Žalba na tendersku dokumentaciju – Obavještenje o javnoj nabavci: 190-1-1-9-3-10/19 od 26.06.2019. godine; Obavještenje ispravka: 190-1-1-9-8-13/19 od 10.07.2019. godine; Obavještenje ispravka: 190-1-1-9-8-17/19 od 13.09.2019. godine i Obavještenje ispravka: 190-1-1-9-8-18/19 od 17.09.2019. godine“, a ista je kod ugovornog tijela zaprimljena dana 26.09.2019. godine.

Imajući u vidu razloge koje je ugovorno tijelo navelo kada je odbacilo kao nepravodobnu žalbu žalitelja, Zaključkom, broj: 03-49-5422-1/19 od 27. 09. 2019. godine (ožalbenim Zaključkom), tj. stav ugovornog tijela da je za utvrđivanje procesne pretpostavke o pravodobnosti žalbe koju je žalitelj izjavio na TD-u – datum 25.06.2019. godine, tj. dan kada je prvi puta preuzeo TD-u, pa je istu žalbu mogao izjaviti najkasnije do 05.07.2019. godine (ugovorno tijelo navodi sukladno čl. 41. predmetne TD-e i čl.101. st. (1) ZJN), ovo tijelo s tim u svezi naglašava:

- Naputkom o dopunama Naputka o uvjetima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u informacionom sustavu „E-nabavke“ (broj. 01-02-2-2237-4/14 od 01.07.2015. godine, kao podzakonskom aktu kojega je, sukladno čl. 55. st. 1. toč. d) ZJN donijela Agencija za javne nabave BiH, između ostalog, propisano je:
 - u članku 9 (novi članak) stavak (8)
„Izmjene i dopune tenderske dokumentacije se vrše na način da ugovorno tijelo objavljuje novi dokument u sustavu „E-nabavke“
 - u članku 10 (novi članak) stavak (2)
„Tenderska dokumentacija može se preuzeti više puta za isti postupak javne nabave. Ako korisnik sustava preuzme tendersku dokumentaciju za isti postupak javne nabave više puta, rok za žalbu iz članka 101. stavak (1) točka b) Zakona računa se od prvog preuzimanja tenderske dokumentacije.

Sukladno navedenom, a polazeći od toga da je žalitelj predmetnu TD-u prvi puta preuzeo 25.06.2019. godine, nakon čega je svaki puta preuzimao „tendersku dokumentaciju i ispravku tenderske dokumentacije“ i to: 10.07.2019. g; 15.07.2019. g, te 19.09.2019. godine, a što ne spori niti ugovorno tijelo, dakle nesporno da je žalitelj posljednji put preuzeo „tendersku dokumentaciju i ispravku tenderske dokumentacije“ – kao novi dokument, dana 19.09.2019. godine, to je njegova žalba broj: 3015/19 od 25.09.2019. godine, zaprimljena kod ugovornog tijela narednog dana, tj. 26.09.2019. godine – pravodobna, odnosno izjavljena u roku koji je sukladan, kako čl. 41. predmetne TD-e, tako i članku 101. st. 1. toč. b) ZJN.

Navedeno je sukladno i Mišljenju Agencije za javne nabave, broj: 02-02-1-2978-2/19 od 13.11.2019. godine „... Nije zabranjeno preuzimanje više puta, ali se samo prvo preuzimanje računa sa aspekta pravne zaštite. Pod prvim preuzimanjem se smatra i „prvo“ preuzimanje izmjene i dopune tenderske dokumentacije. Naime, ponuditelj koji nije preuzeo „osnovnu“ tendersku dokumentaciju, preuzimanjem izmjene i dopune tenderske dokumentacije preuzima i osnovnu tendersku dokumentaciju. Ponuditelj koji je već preuzeo osnovnu tendersku dokumentaciju, preuzimanjem izmjene i dopune tenderske dokumentacije, ponovno preuzima i osnovnu jer sistem sve pakuje u jedan dokument. ...“

Osim naprijed navedenoga, a glede preuzimanja TD-e i izmjena iste od strane žalitelja, te s tim u svezi računanja roka za izjavljivanje žalbe na TD-u, na temelju naprijed utvrđenih činjenica, ovo tijelo zaključuje da su netočni navodi ugovornog tijela da se žalitelj žali na dijelove predmetne TD-e koji se nisu niti mijenjali narednim izmjenama i dopunama TD-e. Naime, iz naprijed navedenih dokaza (Izmjene i dopune TD-e od 10.07. i 13.09.2019. godine, nesporno je da se istima mijenjala toč. 9. (tehničke specifikacije), tj. točka TD-e koja se i odnosi na sam predmet nabave i koju je i osporavao žalitelj u svojoj žalbi od 25.09.2019. godine.

Imajući u vidu sve naprijed utvrđeno ovo tijelo zaključuje da su žalbeni navodi žalitelja iz predmetne žalbe, broj: 3180-1/19 od 07.10.2019. godine – osnovani.

Stoga je ovo tijelo moralo poništiti ožalbeni Zaključak i predmet vratiti ugovornom tijelu na ponovni postupak, tj. u fazu rješavanja žalbe žalitelja, broj: 3015/19 od 25.09.2019. godine.

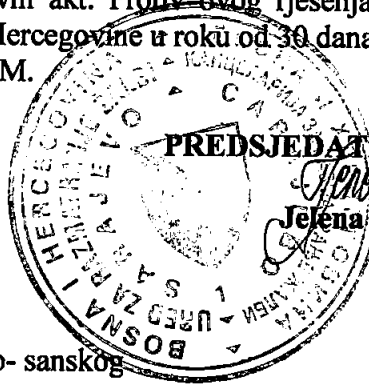
Na temelju svega naprijed navedenog, sukladno članku 104. i članku 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama BiH, a u svezi sa člankom 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u izreci ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM izvršit će se posebnim aktom; po konačnosti ovog Rješenja, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole, povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH“ broj: 86/14).

Naputak 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.



Jelena Gotovac

Dostavljeno:

- Zavod zdravstvenog osiguranja Unsko- sanskog kantona

77000 Bihać, 5. Korpusa 10,

- Farmavita“ d.o.o. Vogošća,
71320 Igmanska 5a

- evidenciji

- a/a