



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE 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

26-12-2019

Broj: JN2-02-07-1-3124-7/19
Banja Luka, 26.12.2019.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 640/19 od 12.12.2019.godine ponuđača „KRAJINAGROUP“ d.o.o. Banja Luka, Novakovićeve bb. 78000 Banja Luka na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine u postupku javne nabavke „Nabavka potrošnog sanitetskog i medicinskog materijala Lot 2- Medicinski alkohol i benzin“ ugovornog organa JZU Doma zdravlja Prijedor, Ul. Vožda Karađorđa br. 2 79000 Prijedor, na osnovu člana 93. stav (8), člana 103. stav (1) tačka a), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća III održanoj 26.12.2019.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se**, kao osnovana žalba broj: 640/19 od 12.12.2019.godine ponuđača „KRAJINAGROUP“ d.o.o. Banja Luka, Novakovićeve bb. 78000 Banja Luka, a Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine i postupak javne nabavke „Nabavka potrošnog sanitetskog i medicinskog materijala Lot 2- Medicinski alkohol i benzin“ ugovornog organa JZU Doma zdravlja Prijedor, Ul. Vožda Karađorđa br. 2 79000 Prijedor, **poništavaju u cjelosti**.
2. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača „KRAJINAGROUP“ d.o.o. Banja Luka, za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 266,66 KM.

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač „KRAJINAGROUP“ d.o.o. Banja Luka, Novakovićeve bb. 78000 Banja Luka (u daljem tekstu Žalilac), podnio je žalbu broj: 640/19 od 12.12.2019.godine na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 01-30-362/19 od 04.12.2019.godine u postupku javne nabavke „Nabavka potrošnog sanitetskog i medicinskog materijala Lot 2- Medicinski alkohol i benzin“, objavljeno na Portalu javnih nabavki broj: 1029-1-1-58-3-35/19 od 04.11.2019.godine od strane JZU Doma zdravlja Prijedor, Ul. Vožda Karađorđa br. 2 79000 Prijedor, (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:

- da ponuđači INEL D.O.O. Mostar i DERBY TRADE D.O.O. Brčko nisu svoju ponudu dostavili u skladu sa Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine što i Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ugovornog organa čini nezakonitom;
- da je Ugovorni organ propustio od izabranog ponuđača tražiti pojašnjenje neprirodno niske cijene.

Žalilac u žalbi ističe da u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, (39/14) članom 97. i članom 99. kompanija "Krajinagroup" d.o.o. sa sjedištem u Banjoj Luci, u ulici Novakovići bb, ulaže žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine koju su zaprimili putem pošte 09.12.2019. godine, a u vezi sa nabavku pod nazivom "Nabavka potrošnog sanitetskog i medicinskog materijala" sa brojem obavještenja 1029-1-1-58-3- 35/19 objavljenim na portalu 04.11.2019. godine. Žalba se odnosi na lot 2- MEDICINSKI ALKOHOL I BENZIN.

Žalbu podnosimo blagovremeno i izjavljujemo da smo tendersku dokumentaciju preuzeli preko Portala za javne nabavke. (Kopiju dokumenta ćemo Vam dostaviti u prilogu.)

Smatramo da je Ugovorni organ prekršio odredbe Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i to: član. 3, stav (1) i stav (2), član 13, stav (1), član 64, stav (1), član 66, stav (1) i stav (2), Zakon o akcizama Bosne Hercegovine i Zakon o hemikalijama Republike Srpske.

Ugovorni organ je tehničkom specifikacijom koju je dao u tenderskoj dokumentaciji za lot 2, a u vezi sa nabavkom pod nazivom "Nabavka potrošnog sanitetskog i medicinskog materijala", zahtijevao medicinski etanol, Lot 2- MEDICINSKI ALKOHOL I BENZIN. Ugovorni organ je ovom javnom nabavkom zahtijevao medicinski etanol, koji podliježe troškovima akcize, a u skladu sa Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine. Prema Zakonu o akcizama BiH, na osnovu člana IV. 4. a) Ustava Bosne i Hercegovine, Parlamentarna skupština Bosne i Hercegovine na 54. sjednici Predstavničkog doma održanoj 27. maja 2009. godine i na 31. sjednici Doma naroda, održanoj 18. juna 2009. godine usvojila je Zakon o akcizama u Bosni i Hercegovini. Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine članom 4. definisano je sledeće: član 4. (Akcizni proizvodi) (1) Predmet oporezivanja je promet akciznih proizvoda koji su proizvedeni u Bosni i Hercegovini kada proizvođač prvi put njima prometuje i/ili uvoz akciznih proizvoda u Bosnu i Hercegovinu (2) Akciznim proizvodima, u smislu stava (1) ovog člana, smatraju se:

- a) naftni derivati;
- b) duhanske prerađevine;
- c) bezalkoholna pića;
- d) alkohol, alkoholna pića i voćna prirodna rakija;
- e) pivo i vino;
- f) kafa. "

Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine članom 8. definisano je u članu 8. da je:

(1) Alkohonom se, u smislu člana 4. stav (2) tačka d) ovog zakona, smatraju sve vrste alkohola, nezavisno od sirovine iz koje se dobiva i postupka dobivanja.

(2) Alkoholnim pićima se, u smislu člana 4. stav (2) tačka d) ovog zakona, smatraju pića koja sadrže više od 2% alkohola. " Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine članom 15. definisano je sledeće: (1) Osnovica akcize određena je:

- a) količinom, za akcizne proizvode za koje se akciza plaća po mjernoj jedinici;"

Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine članom 19. definisano je članom 19. Za alkohol, alkoholna pića i voćnu prirodnu rakiju akciza se plaća po litru apsolutnog alkohola, i to:

- a) alkohol 15,00 KM;
- b) alkoholna pića 15,00 KM;
- c) voćna prirodna rakija 8,00 KM. "

Na osnovu zaprimljenog Zapisnika broj 01-30-361/19 od 02.12.2019. godine, navedeno je da su ponuđači za lot 2 sledeći:

1. INEL D.O.O. Mostar sa ukupnom cijenom ponude bez PDV-a 5.598,50KM
2. KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka sa ukupnom cijenom ponude bez PDV-a 12.052,50KM
3. DERBY TRADE D.O.O. Brčko sa ukupnom cijenom ponude bez PDV-a 6.386,50KM
4. PHEONIX PHARMA D.O.O. Bijeljina sa ukupnom cijenom ponude bez PDV-a 12.859,15KM

Prilikom uvoza medicinskog etanola, Carina, to jeste carinici obrađuju dokumentaciju i prosljede špediteru dokumentaciju na kojoj stoji obračunat iznos akcize i troškova koje je uvoznik u obavezi da plati prilikom uvoza robe. "Za Carinu nadležna institucija je Uprava za indirektno-neizravno oporezivanje. Carina je osnovna uvozna dažbina koja se naplaćuje na robu koja se uvozi u carinsko područje Bosne i Hercegovine. Po svojim osnovnim karakteristikama svrstava se u grupu indirektnih poreza, tereti potrošnju, uračunava se u cijenu robe i prevaljuje na krajnjeg potrošača što je označava kao oblik poreza na promet. Carina ima osnovne elemente kao i porez: carinski povjerilac, carinski dužnik, carinska osnovica, carinska stopa, carinske olakšice. Obaveza plaćanja carine nastaje kada predmetna roba pređe carinsku liniju, dok kod ostalih oblika poreza ta činjenica nema nikakvu ulogu. 2005. godine uspostavljen je jedinstveni carinski sistem u BiH, čiji su osnovni elementi utvrđeni Zakonom o carinskoj politici BiH koji se primjenjuje na cijeloj teritoriji BiH. Carina se zajedno sa ostalim vrstama indirektnih poreza uplaćuje na Jedinstveni račun Uprave za indirektno oporezivanje. Dakle, prilikom uvoza Carina odredi iznos akcize za medicinski etanol koji skalira u odnosu na postotak etanola, a u skladu sa Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine." Ponuđač INEL D.O.O. Mostar nije registrovan za promet hemikalijama, jer se ne nalazi na Izvodu iz Registra proizvođača i uvoznika hemikalija, a u skladu sa Zakonom o hemikalijama Republike Srpske, podliježu svi ponuđači koji vrše promet hemikalijama na teritoriji Republike Srpske. Ministarstvo zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske, kao nadležna institucija, kontroliše registraciju, proizvodnju, uvoz, skladištenje i prometovanje hemikalijama na teritoriji Republike Srpske. Da ne bi došlo do zabune da se vrši diskriminacija ponuđača koji se nalaze u FBiH napominjemo da je Federalno Ministarstvo zdravlja- SEKTOR ZA FARMACIJU I HEMI-KALIJE/KEMI-KALIJE je nadležan za registraciju, uvoz, skladištenje i prometovanje hemikalijama na teritoriji FBiH.

Napominjemo da Agencija za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine nije nadležna kao institucija za uvoz, proizvodnju i prometovanje hemikalija pa samim tim nisu relevantna Rješenja o registraciji proizvoda i Rješenja o registraciji veleprometnika medicinskim sredstvima koja izdaje Agencija za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine, jer se ne radi o medicinskom sredstvu već o hemikalijama pa su relevantna Rješenja o upisu u inventar hemikalija koje izdaje Ministarstvo zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske. Ministarstvo zdravlja i socijalne zaštite Republike Srpske je promet hemikalijama regulisalo Zakonom o Hemikalijama Republike Srpske.

Iznos akcize koji se plaća na medicinski etanol 99% je 15,00KM i skalira se u odnosu na postotak etanola koji se nalazi u sastavu hemikalije. Tražena količina, tehničkom specifikacijom je 500L, dakle iznos akcize za 500L etanola je 7.200,00KM. Na osnovu priloženog zapisnika možemo da zaključimo da ponuđači INEL D.O.O. Mostar i DERBY TRADE D.O.O. Brčko nisu svoju ponudu dostavili u skladu sa Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine. Ponude ponuđača INEL D.O.O. Mostar i DERBY TRADE D.O.O. Brčko niže su od iznosa akcize, pa samim tim je jasno da su ovi ponuđači prekršili Zakon o akcizama Bosne i Hercegovine.

Kada bi se na iznos ponude ponuđača INEL D.O.O. Mostar 5.598,50KM dodao iznos akcize od 7.200,00KM, onda bi iznos ponude ponuđača INEL D.O.O. Mostar bio 12.798,50KM, a to nije najniža ponuda. Ponuda ponuđača KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka iznosi 12.052,50

KM bez PDV-a sa uračinatedom akcizom. Kada se od ukupnog iznosa 12.052,50KM ponuđača KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka odbije iznos akcize koji iznosi 7.200,00KM, dolazimo do iznosa 4.852,50KM. U sklopu ponude ponuđač KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka dostavo je Izjavu na kojoj je naznačeno da je Ukupan iznos akcize 7.200,00KM te je Ugovorni organ mogao lako da dodje do zaključka da je ponuda ponuđača KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka najpovoljnija. Obzirom da akciza nije krajnji trošak za Ugovorni organ, jer isti ima pravo povrata na akcizu u roku od 30 dana na osnovu upućeno[^] Zahtjeva prema Upravi za indirektno-neizravno oporezivanje Bosne i Hercegovine, dolazimo do zaključka da je ponuda ponuđača KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka najpovoljnija i u skladu sa Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine kao i Zakonom o hemikalijama.

Ugovorni organ je u tenderskoj dokumentaciji, u tački 15, naveo da je kriterijum za dodjelu Ugovora najniža cijena: „15. Kriterij za dodjelu ugovora Kriterij um za dodjelu ugovora je: Najniža cijena” Dakle, Ugovorni organ je prekršio Zakon o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, član 64, stav 1 kojim je definisano sledeće: a) ekonomski najpovoljnija ponuda ili b) najniža cijena.” Nejasno je kako je Komisija za javne nabavke izabrala kompaniju “INEL D.O.O. Mostar kao najpovoljnijeg ponuđača kada isti nema najpovoljniju ponudu koja je bila osnovni kriterijum za dodjelu Ugovora. Sa ovim stavom Ugovorni organ krši Zakon o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine član 3, stav 1 i 2 kojim je definisano sledeće: “da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom. (2) Opći principi obavezno se primjenjuju i poštuju i u postupku pravne zaštite.” jer direktno favorizuje ponuđača INEL D.O.O. Mostar čija ponuda nije u skladu sa Zakonom niti je najpovoljnija kako je navedeno u Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine. Ponuđač KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka se nije žalio na tendersku dokumentaciju i tehničku specifikaciju, jer je ista sačinjena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, a ponuđač KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka je sa svojom kvalifikacionom dokumentacijom, odnosno ponudom istu u potpunosti ispunio što je dokumentaovano i Zapisnikom broj 01-30-361/10 od 02.12.2019. godine. U sklopu tenderske dokumentacije, Ugovorni organ je tačkom 25. Deinisao sledeće: „25. Neprirodno niska ponuđena cijena U slučaju da ugovorni organ ima sumnju da se radi o neprirodno niskoj cijeni ponude, ima mogućnost da provjeri cijene, u skladu sa odredbama Uputstva o načinu pripreme modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH“, broj 90/14), te zatraži pismeno pojašnjenje ponuđača u pogledu neprirodno niske cijene ponude. Po prijemu obrazloženja neprirodno niske cijene ponude, odluku će donijeti ugovorni organ i o tome obavjestiti ponuđača u pismenoj formi. U slučaju da ponuđač odbije dati pismeno obrazloženje ili dostavi obrazloženje iz kojeg se ne može utvrditi da će ponuđač biti u mogućnosti isporučiti robu/pružiti uslugu/izvesti radove po toj cijeni, takvu ponudu može odbiti ” Ugovorni organ nije konkretno za Lot 2 tražio obrazloženje neprirodno niske cijene od ponuđača INEL D.O.O. Mostar i DERBY TRADE D.O.O. Brčko, jer bi iste u suprotnom bile u Zapisniku broj 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine. Ponuđač INEL D.O.O. Mostar je u sklopu Zapisnika broj 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine, dostavio obrazloženje broj NP-I-752/19 od 03.12.2019. godine, ali nije naveo na koji Lot se odnosi obrazloženje, tako da isto nije validno niti u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine. U skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, članom 66 definisano je sledeće: “Član 66. (Neprirodno niska ponuđena cijena) (1) Ako ugovorni organ ocijeni da je ponuđena cijena neprirodno niska, pismeno će od ponuđača zahtijevati da obrazloži ponuđenu cijenu. Ako ponuđač ugovornom organu ne ponudi osnovano obrazloženje, koje može, između ostalog, sadržavati i poređenje s cijenama na tržištu, ugovorni organ odbacit će ponudu. (2) Ponuđač je dužan pismeno dostaviti detaljne informacije o relevantnim sastavnim elementima ponude, uključujući elemente cijene, odnosno razloge

ponuđene cijene. Ugovorni organ razmatra objašnjenja koja se na primjeren način mogu odnositi na: a) ekonomičnost proizvodnog procesa, pruženih usluga ili građevinske metode; ”

Sa svim što je ponuđač KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka naveo u svojoj žalbi, potkrijepljuje dokazima koje će u prilogu ove žalbe dostaviti Ugovornom organu. Kako bi svoj stav dodatno potkrijepio dokazima, u prilogu će ponuđač KRAJINAGROUP D.O.O. Banja Luka dostaviti nekoliko kopija rješenja Kancelarije za razmatranje žalbi. Molimo Vas da još jednom preispitate Vašu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, uzmete u obzir sve parametre i relevantne ponude, postupite jednako i transparentno prema svim ponuđačima i donesete odluku o najboljem ponuđaču u skladu sa Zakonom Bosne i Hercegovine.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 266,66 KM.

U Izjašnjenju broj: 01-30-386/19 od 16.12.2019.godine Ugovorni organ ističe da je po zaprimanju žalbe Ugovorni organ, u skladu sa članom 100. Zakona, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica. Rješenjem Ugovornog organa br. 01-30-385/19 od 16.12.2019. godine žalba je odbijena kao neosnovana.

Ugovorni organ je postupio u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH i izabrao ponudu sa najnižom cijenom, na osnovu rang liste svih dostavljenih ponuda. Ugovorni organ nije dozvolio dostavljanje alternativnih ponuda. U svojoj ponudi br. 265/19 od 28.11.2019. g., u obrazcu za cijenu (Aneks 2) u predviđenom polju u koji se upisuje ukupna cijena ponude bez PDV-a, žalilac je napisao iznos od 12.052,50 KM. U ponudi, na strani 41. žalilac je dostavio izjavu da je ponuđeni proizvod akcizni proizvod i da je za ukupnu traženu količinu od 500 litara, plaćena akciza 7.200,00 KM. Mogućnost povrata akciza je samo opcija, ali i rizik za Ugovorni organ, s obzirom da je planirana sukcesivna isporuka roba na osnovu potreba Ugovornog organa. Takođe, planiran je Okvirni sporazum što znači da Ugovorni organ nije dužan povući cijelu količinu ukoliko nema potrebe za to, tako da bi Ugovorni organ povrat akcize trebao zahtijevati no svakoj pojedinačnoj fakturi, što može biti i preko deset puta u toku trajanja Okvirnog sporazuma. Ovo predstavlja rizik za Ugovorni organ, jer postoji mogućnost da se iz nekog razloga ne odobri povrat za neku od faktura što bi dovelo do većeg trošenja javnih sredstava što nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH.

Prilikom pripreme tenderske dokumentacije, Ugovorni organ je poštovao principe jednakog tretmana i nediskriminacije ponuđača u skladu sa članom 53. Zakona o javnim nabavkama i u skladu sa modelima standardne tenderske dokumentacije koje propisuje Agencija, te smatra da nije prekršio ni jednu odredbu Zakona o Javnim nabavkama, kako ističe žalilac.

Kriterijum za dodjelu ugovora jeste najniža cijena, i sve ostale uslove za njegovu dodjelu Ugovorni organ je unaprijed definisao na jasan, precizan i nedvosmislen način. Najniža cijena uključuje sve troškove (isporuka robe, špeditorske usluge, usluge transporta, instalacije, obuke i sl.), te Ugovorni organ ne smije imati drugih troškova osim onih prikazanih u ponudi. Samim tim, Ugovorni organ se vodio tim da su i u ponude ostalih ponuđača uračunati svi troškovi iako to nisu naveli u Obrazcu za cijenu kao što je to učinio žalilac. Ugovorni organ je nadležan da primjenjuje odredbe Zakona o javnim nabavkama BiH i u pogledu najpovoljnije cijene bez PDV-a nije imao nikakvu sumnju u ispravnost odluke o izboru. U tenderskoj dokumentaciji br. 01-30-315/19 od 04.11.2019.g., u tački 10. Uslovi za kvalifikaciju, podtačka 3., navedeno je da je ponuđač dužan u Aneksu 2 za svaki lot navesti: „Broj rješenja o upisu u Registar medicinskih sredstava kod Agencije za lijekove u medicinska sredstva BiH u datum isteka važenja rješenja (neće se uzeti u obzir ona med.sredstva kojima ističe rješenje tipuje 31.12.2019.g), uključujući u sredstva koja se mogu naći u slobodnoj prodaji - Traženi podaci se unose u kolonu „Broj rješenja ALIMIS BiH u do kad važi” predviđenuu Aneksu 2 za svaki lot. Za one stavke koje ne spadaju u grupu medicinskih sredstava ili lijekova, ponuđač ne

dostavlja dokumente tražene tenderskom dokumentacijom tačka 10.2 u 10.3., odnosno u koloni „Broj rješenja ALIMIS BiH u do Kad važi” samo naglašava da ponuđena stavka nije medicinsko sredstvo. “

Ponuđač Inel d.o.o. Mostar je u svojoj ponudi br. LOT 2 od 25.11.2019. g. u Aneksu 2, upisao za stavku medicinski alkohol, etanol 96%, da ista nije medicinsko sredstvo, te ponudio proizvod domaćeg porijekla koje spada u grupu biocida. Ponuđeni proizvod je odgovarajući za Ugovorni organ i u skladu sa tehničkom specifikacijom. Ugovorni organ smatra ponudu odgovarajućom ukoliko ista ispunjava zahtjeve utvrđene obavještenjem o nabavci i tenderskom dokumentacijom. Dakle, Ugovorni organ definiše zahtjev, i kada to navede u tenderskoj dokumentaciji, to ponuđači moraju zadovoljiti, odnosno ispuniti i to je osnovni uslov da bi se ponuda smatrala prihvatljivom. Ako ponuda nije u skladu sa uslovima navedenim u tenderskoj dokumentaciji, ona se odmah i odbacuje. U skladu s tim navodimo, da je ponuda ponuđača Inel d.o.o. Mostar prihvatljiva za ugovorni organ, te da je ponuđeni proizvod u skladu sa potrebama Ugovornog organa, s obzirom da se medicinski alkohol u Ustanovi koristi kao biocidno dezinfekcijsko sredstvo, a ne za spravljanje medicinskih pripravaka. Takođe, ugovorni organ nigdje u tehničkoj specifikaciji ili tenderskoj dokumentaciji nije naveo da ponuđeno sredstvo mora biti hemikalija. Iz tog razloga je i neosnovan navod žalioća da ponuđač Inel d.o.o. nije registrovan za promet hemikalijama, jer se ne nalazi na Izvodu iz Registra proizvođača i uvoznika hemikalija, s obzirom da je ponuđeno sredstvo biocid. Zakonom o hemikalijama Republike Srpske je propisano, u članu 5. stav (3): „Odredbe ovog zakona koje se odnose na upis hemikalija u Inventar hemikalija ne primjenjuju se na supstance koje se u finalnom obliku stavljaju na tržište kao: 1) biocidi,... “ U prilog ovome ide i član 2. Zakona o biocidima Republike Srpske: „Pojedini izrazi upotrijebljeni u ovom zakonu imaju sljedeće značenje: a) biocidni proizvodi su aktivne supstance ili preparati koji sadrže jednu ili više aktivnih supstanci, pripremljeni u obliku u kojem se snadbijevaju korisnici, a čija je namjena da unište, odvrate, učine bezopasnim, spriječe djelovanje ili kontrolišu nepoželjne organizme hemijskim ili biološkim putem, b) biocidni proizvod manjeg rizika je biocidni proizvod koji sadrži aktivne supstance upisane u Listu 1a, a ostale supstance koje sadrži proizvod ne smiju biti supstance koje izazivaju zabrinutost, odnosno ako sadrži opasne supstance - ne smiju biti sadržane u takvoj koncentraciji da utiču na klasifikaciju biocidnog proizvoda kao opasnog, te pod uslovima pod kojima se koristi, biocid može da predstavlja samo mali rizik za ljude, životinje u životnu sredinu, v) liste 7, 1a u 16 su liste aktivnih supstanci usklađene na nivou Evropske unije (u daljem tekstu: EU) pri čemu je: Lista I - lista aktivnih supstanci koje su dozvoljene za upotrebu u biocidnom proizvodu; Lista 1a - lista aktivnih supstanci koje su dozvoljene za upotrebu u biocidnim proizvodima manjeg rizika; Lista 16 - lista osnovnih supstanci sa uslovima za upotrebu u biocidnom proizvodu, g) osnovna supstanca je supstanca upisana u Listu 16, koja se u principu ne koristi kao pesticid, ali koja se u nekim slučajevima koristi kao biocid, sama ili u sastavu proizvoda koji se sastoji iz te supstance u razrjeđivača koji sam po sebi nije supstanca koja izaziva zabrinutost; supstance koje bi mogle ući na Listu 16, između ostalih su: ugljendioksid, azot, etanol, propanol, sirćetna kiselina, dijatomejska zemlja,... ”

Što se tiče žalbenog navoda da ponuđači Inel d.o.o. Mostar i Derby trade d.o.o. Brčko nisu svoje ponude dostavili u skladu sa Zakonom o akcizama BiH, te da je Ugovorni organ izvršio povredu Zakona o akcizama BiH, smatramo ovaj žalbeni navod neutemeljenim. Ugovorni organ nije obveznik akcize, već ponuđači, te su isti dužni poslovati u skladu sa propisanim Zakonima za oblast kojom se bave. Komisija za javne nabavke nije nadležna da utvrđuje da li ponuđači poštuju sve Zakone i da li imaju obaveza prema državi ili su iz nekog razloga oslobođeni te obaveze. Ugovorni organ postupa u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, tenderskom dokumentacijom i traženom specifikacijom i nakon analize ponuda dostavlja preporuku za izbor najpovoljnijeg ponuđača ovlaštenom licu Ugovornog organa.

Takođe neosnovan je i navod ponuđača da Ugovorni organ nije tražio pojašnjenje za neprirodno nisku cijenu od ponuđača Inel d.o.o. Mostar i Derby trade d.o.o. Brčko za Lot 2, s obzirom da iste nisu ocijenjene kao neprirodno niske. Naime, prema članu 66. Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH“, broj 39/14) i članu 17. Uputstva o načinu pripreme modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH“, broj 90/14), Ugovorni organ obavezno od ponuđača traži objašnjenje cijene ponude koju smatra neprirodno niskom ako su ispunjeni sljedeći uslovi: a) cijena ponude je za više od 50% niža od prosječne cijene preostalih prihvatljivih ponuda, ukoliko su primljene najmanje tri prihvatljive ponude. Ili b) cijena ponude je za više od 20% niža od cijene drugorangirane prihvatljive ponude. Međutim, u ovom slučaju nije ispunjen nijedan od navedena dva uslova. Prosječna cijena preostalih ponuda je 10.432,72, te prvorangirana ponuda od 5.598,50 nije za 50 % niža od prosječne cijene, niti je za 20% niža od drugorangirane ponude. Ovaj navod žalioca je takođe i kontradiktoran s obzirom da u jednom dijelu žalbe navodi da je cijena ponuđača Inel d.o.o. Mostar neprirodno niska, a u drugom dijelu navodi da je veća od ponude žalioca kad se odbiju troškovi akciza. Žalilac takođe osporava obrazloženje cijene br. NP-I-752//19 od 03.12.2019. g., te navodi da je isto dostavio ponuđač Inel d.o.o. Mostar, međutim iz Zapisnika Komisije br. 01-30-361/19 od 02.12.2019. g. jasno se vidi da je navedeno obrazloženje dostavio ponuđač Inel BH d.o.o. Maglaj, koji nije učesnik u lotu koji je predmet žalbe, tako da je ovaj navod žalioca irelevantan i neosnovan. Iz istog zapisnika se vidi za koje lotove i kojim ponuđačima je ugovorni organ uputio zahtjev za obrazloženje neprirodno niske cijene, te za Lot 2 nije upućen zahtjev nijednom ponuđaču, jer nije ispunjen nijedan uslov. Ugovorni organ nije smatrao cijenu ponuđača Inel d.o.o. Mostar niskom i iz razloga što su ponude za medicinski alkohol prethodnih godina bile približnog iznosa od strane više ponuđača, te je Ugovorni organ i prethodnih godina koristio robu koju je ponudio prvorangirani ponuđač, te nije bilo žalbi, bilo od žalioca, iako je učestvovao kao ponuđač za medicinski alkohol, bilo od drugih ponuđača.

Shodno svemu navedenom, navodi žalioca nisu mogli uticati da ugovorni organ poništi postojeću Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača i da izvrši ponovnu evaluaciju ponuda, te donese novu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, te Ugovorni organ smatra žalbu neosnovanom i predlaže Kancelariji za razmatranje žalbi BiH da istu odbije kao neosnovanu.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi broj: 640/19 od 12.12.2019. godine ponuđača „KRAJINAGROUP“ d.o.o. Banja Luka, Novakovićeve bb. 78000 Banja Luka na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 01-30-362/19 od 04.12.2019. godine u postupku javne nabavke „Nabavka potrošnog sanitetskog i medicinskog materijala Lot 2- Medicinski alkohol i benzin“ ugovornog organa JZU Doma zdravlja Prijedor, Ul. Vožda Karađorđa br. 2 79000 Prijedor, navode u Izjašnjenju broj: Ugovornog organa na žalbu te izvršio uvid i analizu svih dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi u spisu.

Osnovan je žalbeni navod da ponuđači INEL D.O.O. Mostar i DERBY TRADE D.O.O. Brčko nisu svoju ponudu dostavili u skladu sa Zakonom o akcizama Bosne i Hercegovine što i Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ugovornog organa čini nezakonitom.

Tačkom 1. Obrasca za cijenu ponude Aneks 2 za Lot 2 u koloni 3-Opis robe na strani 17. Tenderskog dokumenta jasno je istaknuto da se nabavlja „Medicinski alkohol (aethanolum konc.) 96%. U koloni 8. istaknuta je obaveza ponuđačima da se dostavi broj rješenja ALIMS i do kada važi.

Ovako postavljen zahtjev u Tenderskom dokumentu, gdje se traži medicinski alkohol (aethanolum konc.) 96%, odnosno medicinski etanol u skladu sa članom 4. stav (2) tačka d) Zakona o akcizama Bosne i Hercegovine podliježe troškovima akcize, a koja je detaljnije determinirana odredbama iz člana 8. stav (1) i stav (2), članom 15. i članom 19. Zakona o akcizama Bosne i Hercegovine.

Ugovorni organ u Izjašnjenju broj: 01-30-386/19 od 16.12.2019.godine ističe da je ponuda ponuđača Inel d.o.o. Mostar prihvatljiva za ugovorni organ, te da je ponuđeni proizvod u skladu sa potrebama Ugovornog organa, s obzirom da se medicinski alkohol u Ustanovi koristi kao biocidno dezinfekcijsko sredstvo, a ne za spravljanje medicinskih pripravaka. Takođe, ugovorni organ nigdje u tehničkoj specifikaciji ili tenderskoj dokumentaciji nije naveo da ponuđeno sredstvo mora biti hemikalija.

U konkretnom slučaju ovako nejasno postavljen zahtjev tačkom 1. Obrasca za cijenu ponude Aneks 2 za Lot 2 u koloni 3- Opis robe na strani 17. Tenderskog dokumenta nije u skladu sa članom 53. stav (1) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), jer u tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. Ovako nejasno postavljen zahtjev grubo je narušio član 3. stav (1) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer nije osigurao pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Ovako postavljen zahtjev tačkom 1. Obrasca za cijenu ponude Aneks 2 za Lot 2 u koloni 3-Opis robe na strani 17. Tenderskog dokumenta predstavlja bitnu povredu ZJN-a iz člana 103. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer u postupcima javne nabavke apsolutno bitne povrede zakona su one povrede o kojima URŽ vodi računa po službenoj dužnosti, i koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelimično, i to zbog neusklađenosti tenderske dokumentacije s ovim zakonom ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja osnovnih principa ovog zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora te nije bilo svrhe niti razmatrati ostale žalbene navode.

Zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 266,66 KM je osnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 266,66 KM izvršiće 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).

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom člana 93. stav (8), člana 103. stav (1) tačka a), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i

Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Upustvo 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 (trideset) dana od dana prijema ovog Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



Dostaviti:

1. „KRAJINAGROUP“ d.o.o. Banja Luka, Novakovićeve bb. 78000 Banja Luka
2. JZU Doma zdravlja Prijedor, Ul. Vožda Karađorđa br. 2 79000 Prijedor,
3. „Inel“ d.o.o. Mostar Ul. Polog bb. 88000 Mostar,
4. a/a.

Banja Luka, Jovana Dučića br. 23/1 ; Tel: 051/211-130; Fax: 051/211-137