



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: JN2-03-07-1-87-7/20
Mostar, 30.01.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja ITR d.o.o. Sarajevo, žalba broj 170/19 od 27.12.2019. godine koja je izjavljena na Odluku za lot 5 broj: 02-03-65997 od 20.12.2019. godine za predmet nabave: Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/32/2019, ugovornog tijela Univerzitetski klinički centar Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230 stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici vijeća II održanoj 30.01.2020. godine, donosi

RJEŠENJE

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Odluka za Lot 5 broj: 02-03-65997 od 20.12.2019. godine, te se predmet vraća Ugovornom tijelu na ponovno odlučivanje.
3. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 1.166,66 KM.

Obrazloženje

Univerzitetski klinički centar Sarajevo, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo otvoreni postupak za predmet nabave: Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/32/2019, za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 893-1-1-633-3-384/19 od 09.10.2019. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Odluku za lot 5 broj: 02-03-65997 od 20.12.2019. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 10.01.2020. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 20.01.2020. godine.

ITR d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu Žalitelj), ulaže žalbu na Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabave a koji se odnosi na javnu nabavu „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/32-2019“ broj: 02-03-65997 i Izvještaj Komisije za nabave iz poglavlja I, članak 13. Zakona o javnim nabavama (otvoreni postupak); Odabir najpovoljnijeg ponuditelja za dodjelu okvirnog sporazuma za nabavu Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/32/2019 broj: 03-06-64688, a sve vezano za LOT 5.

U navedenoj dokumentaciji kao obrazloženje za neprihvatanje ponude Žalitelja je navedeno da Žalitelj nije dostavio ovjerenu kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa

medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, međutim Žalitelj naglašava da je predmet nabave za LOT 5 tendera „Medicinska sredstva za potrebe KCUS- a 1/32/2019“ **Dezinficijens za površine**, a ne lijekovi i medicinska sredstva, te ističe kako je dostavio odgovarajuću dokumentaciju.

Žalitelj također ističe kako je u ponudi dostavio Tehnički list i Izvod iz kataloga proizvoda Dioxy Activ Supra gotov radni rastvor koji je ponuđen u LOT-u 5. U navedenoj dokumentaciji koja je izdata od strane proizvođača/ponuditelja navedeno je između ostalog i sljedeće: „Djeluje na bakterije (*MRSA*, *Salmonelle*, *Pseudomonas*, *Proteus*, *E.Coli*, *Staphylococcus aureus*, *uzročnici TBC*, *Helicobacter pylori* itd.), gljivice, kvasce, plijesni (*Candida albicans* itd.) i viruse (*Herpes simplex virus 1 i 2*, virus morbila, parotitisa, Influenca, Parainfluenca, H I N I, virus HIV, hepatitis A, B i C itd.).

Žalitelj na kraju ističe kako je dostavio sve dokaze u skladu sa tenderskom dokumentacijom, kao i pitanjima/odgovorima koji su postavljeni putem portala javnih nabavi, te stoga smatra da se njegovu ponudu za LOT 5 treba uzeti u razmatranje.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi kako dobavljač treba dostaviti „*Ovjerenu kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH*“, te da ponuda nije dostavljena u skladu sa tenderskom dokumentacijom zbog čega ponudu Žalitelja nije uzelo u razmatranje.

Prema Tenderskoj specifikaciji za LOT 5 - Dezinficijens za površine traženo je Dezinficijens za površine na bazi alkohola, minimalno etanola 40g/100g + (boca sa raspršivačem od minimalno 500ml do maksimalno 1500ml), a od strane ponuditelja ponuđeno je rastvor hlordioksida što nije u skladu sa traženim, jer ponuditelj nije dostavio kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, zbog čega ponudu Žalitelja nije uzelo u razmatranje, ali je Komisija Ugovornog tijela ponovnim uvidom u dostavljenu dokumentaciju napravila previd obzirom da ponuđeno sredstvo Dioxy Activ Supra ima djelovanje na *Helicobacter pylori*.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-87-4/20 od 14.01.2020. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Žalitelj se aktom broj 9/20 od 21.01.2020. godine očitovao na izjašnjenje ugovornog tijela u kojem navodi sljedeće:

Žalitelj ostaje pri svom stavu da je dostavio svu dokumentaciju relevantnu za postupak javne nabave „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/32/2019“, a vezane za LOT 5 - Dezinficijens za površine, a obzirom da je u tenderskoj dokumentaciji navedeno „*Za stavke koje ne podliježu registraciji*“, je besmisleno zahtijevati da je firma registrirana za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava u Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH, tj. diskvalificirati istu zbog toga što nije registrirana u Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH.

U skladu s člankom 94. stavak 2. i 3. Zakona o javnim nabavama izabrani ponuditelj je aktom broj JN2-03-07-1-87-5/20 od 14.01.2020. godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi Žalitelja, te mu je omogućeno da se očituje o istoj.

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

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi žalitelja osnovani, te da se žalba usvaja.

Žalitelj navodi kako ulaže žalbu na Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka javne nabave u kojoj je navedeno da ponuditelj nije dostavio ovjerenu kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, te ističe kako obzirom da je predmet nabave za LOT 5 „Medicinska sredstva za potrebe KCUS- a 1/32/2019“ **Dezinficijens za površine**, a ne lijekovi i medicinska sredstva, a u skladu sa člankom 46. ZJN, dostavio je odgovarajuću dokumentaciju u ponudi, te nije bilo razloga za odbacivanjem njegove ponude.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi kako je dobavljač trebao dostaviti „*Ovjerenu kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH*“ ali ističe da ponuda nije dostavljena u skladu sa tenderskom dokumentacijom, jer ponuditelj nije dostavio kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, zbog čega ponudu Žalitelja nije uzelo u razmatranje, ali je Komisija Ugovornog tijela ponovnim uvidom u dostavljenu dokumentaciju napravila previd obzirom da ponuđeno sredstvo Dioxy Activ Supra ima djelovanje na *Helicobacter pylori*.

Ovo tijelo je izvršilo uvid u tendersku dokumentaciju i utvrdilo kako je Ugovorno tijelo u točki 4.2. tenderske dokumentacije „Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a 1/32- 2019“ propisalo:

U skladu sa člankom 46. ZJN, ponuda će biti odbijena ukoliko ponuditelj:

a.) nije registriran u relevantnom profesionalnom ili trgovačkom registru u zemlji u kojoj je osnovana firma za obavljanje profesionalne djelatnosti relevantne za predmet javnog nadmetanja“,

te u točki 4.2.1.:

Izvod iz sudskog registra ne stariji od tri mjeseca (original ili ovjerena kopija);

Ovjerena kopija Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH;

Također je utvrđeno da je u točki 4.4. tenderske dokumentacije Ugovorno tijelo propisalo:

Za stavke koje ne podliježu registraciji, potrebno je priložiti potvrdu izdatu od strane proizvođača ili Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH kojom se isto potvrđuje, te je također potrebno priložiti svu prateću dokumentaciju kojom se specificira ponuđeni proizvod (ekvivalent EC certifikatu i/ili Declaration of conformity / izvod iz kataloga sa točno označenim kat. brojem / tehnički list ili slično). Navedeno služi u svrhu dokazivanja karakteristika ponuđenog proizvoda.

Uvidom u Odluku o rezultatima okončanog otvorenog postupka za predmet nabave: *Medicinska sredstva za potrebe KCUS-a I/32/2019*, broj: 02-03-65997 od 20.12.2019. godine, ugovornog tijela Univerzitetski klinički centar Sarajevo, (stranica 9. Odluke) ovo tijelo je utvrdilo kako je u Obrazloženju za Lot 5., kao razlog odbacivanja ponude Žalitelja navedeno kako je Komisija konstatirala *da ponuda nije dostavljena u skladu s tenderskom dokumentacijom, odnosno ponuditelj nije dostavio ovjerenu kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, te ponudu kao takvu Komisija nije uzela u razmatranje.*

Uvidom u Aneks 3 - Obrazac za cijenu ponude (tehničku specifikaciju) za Lot 5 ovo tijelo je utvrdilo kako zahtijevana stavka Dezinficijens za površine na bazi alkohola, minimalno etanola 40g/100g + (boca sa raspršivačem od minimalno 500ml do maksimalno 1500ml), ne podliježe registraciji medicinskih sredstava u Agenciji za lijekove i medicinska sredstva BiH, što je jasno potvrđeno u aktu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, broj: 06-07.4-6-6239-1/18 od 10.12.2018. godine (stranica 59. ponude), gdje se jasno i nedvosmisleno navodi kako sredstvo koje je ponudio Žalitelj (biocid Dioxy Activ Supra).

U dopisu Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, broj: 06-07.4-6-6239-1/18 od 10.12.2018. godine – Odgovor za izdavanje stručnog mišljenja je jasno navedeno kako ponuđeni (biocid Dioxy Activ Supra), nije u stvarnoj nadležnosti Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, kao i jasno navedenu činjenicu da Veleprometnici biocidima i njihov upis u registar veleprometnika nije u nadležnosti Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH.

Također utvrđeno da je Ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji točka 4.4 - Ostali uvjeti za kvalifikaciju (stranica 12. TD) propisalo da i „***Za stavke koje ne podliježu registraciji, potrebno je priložiti potvrdu izdatu od strane proizvođača ili Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH kojom se isto potvrđuje, te je također potrebno priložiti svu prateću dokumentaciju kojom se specificira ponuđeni proizvod (ekvivalent EC certifikatu i/ili Declaration of conformity / izvod iz kataloga sa točno označenim kat. brojem / tehnički list ili slično). Navedeno služi u svrhu dokazivanja karakteristika ponuđenog proizvoda.***“

Zbog ovakvo propisnog uvjeta iz točke 4.4 tenderske dokumentacije - Ostali uvjeti za kvalifikaciju, ovo tijelo upućuje na odredbu članka 44. stavak (2) i (3) Zakona o javnim nabavama kojim je propisano da

2) Ugovorno tijelo određuje u tenderskoj dokumentaciji uvjete za kvalifikaciju tako što utvrdi ***minimum zahtjeva*** za kvalifikaciju kandidata/ponuditelja u pogledu njihove osobne sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti.

3) ***Minimum kvalifikacijskih uvjeta koje ugovorno tijelo odredi za kandidate/ ponuditelje, kao i dokumenti koji su im potrebni za dokazivanje toga, obvezno trebaju biti razmjerni predmetu javne nabave i sukladni s njim. Postavljeni uvjeti ne smiju biti ograničavajući za konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.***

Na temelju naprijed citirane odredbe i utvrđenog u tenderskoj dokumentaciji ovo tijelo zaključuje kako je zahtjev da *ponuditelj dostavi ovjerenu kopiju Rješenja za obavljanje djelatnosti uvoza i prometa medicinskih sredstava Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH*, suprotan odredbi članka 44. jer zahtijevano Rješenje u konkretnom slučaju niti je sukladno s predmetom nabave niti

predstavlja minimum zahtjeva, imajući u vidu da je predmet nabave za Lot 5. **Dezinficijens za površine**, a ne lijekovi i medicinska sredstva.

Naime, ovo tijelo smatra kako je suprotno odredbama ZJN-a, te je suvišno i nepotrebno propisivati dostavljanje dokaza od tijela koje nije ni nadležno za izdavanje istog, a što bi u konkretnom slučaju značilo zahtijevanje dostavljanja dokaza; potvrda od proizvođača ili Rješenja od Agencije za lijekove i medicinska sredstva BiH, za proizvode za koje nije niti nadležan niti proizvođač niti Agencija za lijekove i medicinska sredstva BiH.

Ovo tijelo je uvidom u ponudu Žalitelja utvrdilo kako je na stranicama 45. do 48. ponude, dostavljen Aktualni izvod iz sudskog registra, te na stranici 49. ponude, Rješenje Federalnog ministarstva zdravstva, kojim se Žalitelju odobrava uvoz i prometovanje otrovima na veliko u Federaciji BiH, te se smatra kako je Žalitelj ispunio propisno člankom 46. Zakona o javnim nabavama u pogledu utvrđivanja sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti, kojim je propisano da Ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji može od kandidata/ponuditelja zahtijevati da dokažu svoju registraciju u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog tijela kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost, koja je u vezi s predmetom nabave. Kako je uvidom u cjelokupnu ponudu Žalitelja utvrđeno da je u ponudi dostavljeno dovoljno dokaza kojima je Žalitelj dokazao svoju kvalificiranost i sposobnost obavljanja predmetne nabave, da sredstvo koje nudi zadovoljava uvjete iz tenderske dokumentacije, te isto u potpunosti odgovara svrsi, ovo tijelo smatra kako nije bilo razloga za odbacivanjem ponude Žalitelja, imajući u vidu odredbe članka 54. stavak (3) ZJN kojim je propisano da Ugovorno tijelo **ne smije ponudu odbiti s obrazloženjem da ponuđena roba i usluge ne odgovaraju specifikacijama koje je on naveo, ako ponuditelj odgovarajućim sredstvima (tehnički dosje, izvještaj o izvršenom testiranju od ovlaštenog tijela i drugi slični dokumenti izdati od nadležnih institucija) u svojoj ponudi dokaže da rješenja koja je on u ponudi predložio u jednakoj mjeri odgovaraju tehničkim specifikacijama na koje se poziva.**

Uvidom u ponudu Žalitelja utvrđeno da je u ponudi dostavljen Tehnički list za ponuđeno sredstvo (biocid Dioxy Activ Supra), te time dokazao da ponuđeno sredstvo ispunjava i zadovoljava zahtjev propisan tenderskom dokumentacijom, tj. da dezinficijens ima širok spektar djelovanja i između ostalog da djeluje i na *Helicobacter pylori*, što je bio drugi razlog za odbacivanje ponude Žalitelja. Komisija Ugovornog tijela je ponovnim uvidom u dostavljenu dokumentaciju, konstatala kako je napravila previd i potvrdila da ponuđeno sredstvo Dioxy Activ Supra ima djelovanje i na *Helicobacter pylori*, a što se potvrđuje dostavljenim Tehničkim listom i Izvodom iz kataloga proizvoda Dioxy Activ Supra, gdje je navedeno između ostalog da:

„Djeluje na bakterije (MRSA, Salmonelle, Pseudomonas, Proteus, E.Coli, Staphylococcus aureus, uzročnici TBC, (*Helicobacter pylori* itd.), gljivice, kvasce, plijesni (*Candida albicans* itd.) i viruse (Herpes simplex virus 1 i 2, virus morbila, parotitisa, Influence, Parainfluence, HINI, virus HIV, hepatitis A, B i C itd.).

Uvidom u cjelokupnu ponudu Žalitelja ovo tijelo je utvrdilo kako je Žalitelj dostavljenim dokazima i dokumentima, dokazao svoju kvalificiranost i sposobnost za obavljanje predmetne javne nabave, kao i dokazima da ponuđeno sredstvo zadovoljava sve propisano tenderskom dokumentacijom, tj. tehničkom specifikacijom, zbog čega ovo tijelo zaključuje kako je ponuda Žalitelja prihvatljiva, a žalbeni navodi **osnovani**.

Ugovorno tijelo je dužno u nastavku postupka, u skladu sa iznesenim stavovima ovog tijela i odredbama Zakona o javnim nabavama, okončati ovaj postupak javne nabave.

Ovo tijelo je uvidom u cjelokupni spis, u ovom konkretnom slučaju javne nabave, utvrdilo odlučujuće razloge, analiziralo dokaze pojedinačno i u njihovoj međusobnoj povezanosti kako je to naprijed obrazloženo, zbog kojih smatra kako su žalbeni navodi Žalitelja osnovani, te je odlučilo kako je i navedeno u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 1.166,66 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačno i izvršno. 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.



Dostaviti:

- ITR d.o.o. Sarajevo
- Univerzitetski klinički centar Sarajevo
- evidencija
- a/a