



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-380-9/20

Mostar, 05.03.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 19-A/2020 od 08.02.2020. godine, žalitelja Sanam styrka d.o.o. Sarajevo, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju bez broja i datuma, ugovornog organa JU Bolnica Travnik, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 05.03.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba potencijanog ponuđača Sanam styrka d.o.o. Sarajevo, i poništava se Tenderska dokumentacija bez broja i datuma, ugovornog organa JU Bolnica Travnik u konkurentskom postupku javne nabavke „Hirurški konci“, zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 503-7-1-67-3-6/20 od 28.01.2020. godine.
2. **USVAJA SE** zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

Obrazloženje

JU Bolnica Travnik (u daljem tekstu: Ugovorni organ) objavio je 28.01.2020. godine putem portala javih nabavki Obavještenje o nabavci broj 503-7-1-67-3-6/20 od 28.01.2020. godine, kojim započinje konkurentski postupak javne nabavke „Hirurški konci“.

Potencijalni ponuđač Plus Medical d.o.o. Tuzla (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Tenderske dokumentacije ugovornog organa JU Bolnica Travnik, izjavio je žalbu na istu dana

08.02.2020. godine putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 14.02.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 27.02.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Nakon što smo kao zainteresovana strana i ponuđač koji ima legitiman interes za postupak javne nabavke putem Konkurentskog zahtjeva uz objavu za dostavu ponuda za isporuku hirurških konaca, po osnovu Obavještenja o nabavci, broj: 503-7-1-67-3-6/20 od 28.01.2020. godine, a koji provodi kao Ugovorni organ JAVNA USTANOVA BOLNICA TRAVNIK, sa sjedištem u ulici Kalibunar bb. 72 270 Travnik, preuzeli tendersku dokumentaciju sa portala Javnih nabavki BiH dana 03.02.2020. godine, u skladu sa primjenljivim odredbama Zakona o javnim nabavkama u Bosni i Hercegovini, SANAM STYRKA d.o.o. ulaže žalbu sa prijedlogom da JAVNA USTANOVA BOLNICA TRAVNIK, obustavi postupak javne nabavke putem Konkurentskog zahtjeva uz objavu za dostavu ponuda za isporuku hirurških konaca. Zatim donese odluku kojom će poništiti predmetni postupak i pokrene proceduru za ponovni postupak javne nabavke hirurških konaca, uz izmjenu, žalbom osporene, tenderske dokumentacije, na način da isti uskladi sa Zakonom o javnim nabavkama (Službeni glasnik BiH br. 39/14) (u daljem tekstu: ZJN) tj. da Ugovorni organ izvrši izmjenu uslova za dokazivanje kvalifikacije potencijalnih ponuđača, u smislu dodavanja zahtjeva za dokazivanja lične sposobnosti u skladu sa članom 45. stav (4). ZJN i Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, te da isti izvrši dopunu sadržaja tenderskog dokumenta u kojem će se na bliži način odrediti kako, na koji način, ko će i kojom metodom izvršiti provjeru uzoraka.

Žalitelj posebno zahtjeva i da Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji odredi raspon dozvoljenog odstupanja u dužini konca i dužini igle i time u skladu sa ZJN omogući aktivnu i pravičnu konkurenciju shodno članu 3., članu 53. i članu 54. ZJN.

U Zakonu o javnim nabavkama u članu 53. stav 1) propisano je da je Ugovorni organ pri pripremi sadržaja dokumenata postupka, obavezan pružiti potpune informacije kako bi iste ponuđačima bile dovoljne da nesmetano pripreme svoju ponudu na stvarno konkurentskoj osnovi. Dakle, zakonske odredbe su jasne, te je neosporno da je u konkretnom slučaju Ugovorni organ napravio povredu Zakona o javnim nabavkama BiH, jer je isti propustio propisati dostavljanje Izjave o ispunjavanju uslova iz člana 45.ZJN, shodno stav (4) člana 45. ZJN., te dostavljanje dokaza kako je to i predviđeno stavom (2) člana 45.ZJN, te smatramo da navedeno predstavlja razlog za poništenje predmetne tenderske dokumentacije, jer ista nije usklađena sa odredbama člana 45.ZJN , odredbom člana 53. stav (1) ZJN, te Uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije.

Naglašavamo da naprijed navedeno je ustanovio i potvrdio u svom Rješenju broj: JN2-03-07-I-2957- 7/19 od 09.01.2020. godine i Ured za razmatranje žalbi.

DOKAZ: Rješenje broj: JN2-03-07-1-2957-7/19 od 09.01.2020. godine.

Žalitelj također naglašava da, Ugovorni organ u predmetnom Konkurentskom zahtjevu uz objavu za dostavu ponuda za isporuku hirurških konaca, nije u sadržaju tenderskog dokumenta bliže odredio kako, na koji način, ko će i kojom metodom izvršiti provjeru uzoraka koje Ugovorni organ zahtjeva.

Nedostatak naprijed navedenih predmetnih uputa, u sadržaju tenderskog dokumenta, u smislu da je unaprijed jasno definisan način provjere dostavljenih uzoraka, dovodi do toga da je nemoguće objektivno izvršiti provedbu ali i provjeru provođenja metoda uzrokovanja i s tim u vezi ocjeniti da li je predmetna relevantna radnja pravilno provedena i da li su u konačnici ponuđači dostavili odgovarajući uzorak.

Naglašavamo da naprijed navedeno je ustanovio i potvrdio u svom Rješenju broj: JN2-01-07-1-188- 5/16 od 28.04.2016. godine i Ured za razmatranje žalbi.

DOKAZ: Rješenje broj: JN2-01 -07-1 -188-5/16 od 28.04.2016. godine

Nadalje, u Zakonu o javnim nabavkama u članu 3. Stav 1) navodi se da je Ugovorni organ dužan da postupa transparentno, 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.

U Zakonu o javnim nabavkama u članu 53. Stav 5) navodi se da prilikom pripreme tenderske dokumentacije, ugovorni organ dužan je poštovati principe jednakog tretmana i nediskriminacije kandidata/ponuđača. Ugovorni organ ne smije koristiti savjete bilo kojeg lica koje može imati bilo kakav direktni ili indirektni interes za ishod postupka dodjele ugovora, ako je vjerovatno da to može uticati na stvarnu konkurenciju za predmetni ugovor.

U Zakonu o javnim nabavkama u članu 54. Stav 1) navodi se da tehničke specifikacije moraju svim kandidatima/ponuđačima omogućiti jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju.

Dakle, zakonske odredbe su jasne, te je neosporno da je i u konkretnom slučaju Ugovorni organ napravio povredu Zakona o javnim nabavkama BiH, tako što je u Prilog 2.-Obrazac za cijenu ponude -Hirurški konci naveo decidne dimenzije kod navođenja dužine igle i dužine konca, a da pri tome nije odredio raspon dozvoljenog odstupanja u dužini konca i dužini igle, te je u ovom dijelu tenderska dokumentacija sačinjena bez obezbjeđivanja slobodne i pravične konkurencije među potencijalnim ponuđačima.

Naime, dužine igala i dužina konaca variraju od proizvođača do proizvođača tj. neki proizvođači proizvode igle dužine 16mm, dok drugi igle 17mm ili igle 38mm dok treći 40 mm, odnosno neki proizvođači proizvode konce dužine 70 cm, dok drugi konce dužine 75 cm. Odstupanja u dužini igle i konca nemaju značaj u kliničkoj praksi i samoj primjeni.

U današnjoj praksi, u standardnim postupcima javnih nabavki za hirurške konce u Kliničkim Centrima i Bolničkim ustanovama standardno se navodi odstupanje u dužini igle i konca do $\pm 10\%$, kako bi se osigurala aktivna i pravična konkurencija.

Naglašavamo da je i sam Ugovorni organ, u dva prethodna postupka javne nabavke kirurških konaca primjenjivao tražena dozvoljena odstupanja, a što se potvrđuje i dokazima u prilogu.

S tim u vezi, Žalitelj je blagovremeno, postavio upit na Portalu javnih nabavki, sa gore navedenim obrazloženjem iz žalbe, ali je zaprimio odgovor Ugovornog organa da isti ne prihvata odstupanja od navedenih dimenzija, bez utemeljenog obrazloženja razloga za odbijanje.

DOKAZI:

- Izvještaj o pitanjima i odgovorima u vezi sa TD-Broj postupka: 503-7-1-896/17
- Izvještaj o pitanjima i odgovorima u vezi sa TD-Broj postupka: 503-7-1-27/19
- Izvještaj o pitanjima i odgovorima u vezi sa TD-Broj postupka: 503-7-1-67/20

Ugovorni organ je aktom broj 10-1376/2 od 18.2.2020. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem između ostalog navodi:

Ugovorni organ je dana 28.1.2020.godine objavio konkurentski postupak javne nabavke za Hirurške konce. Firma „Sanam Stryka“ d.o.o, Sarajevo je preuzela tendersku dokumentaciju dana 3.2.2020 godine sa Portala javnih nabavki.

Ugovorni organ je pokrenuo konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za isporuku Hirurških konaca, te je u TD naveo da su svi ponuđači dužni dostaviti uzorke za sve stavke, to pravo je dozvoljeno odredbama ZJN.

Žalitelj je nezadovoljan obavezom dostavljanja uzoraka traži da se ista dopuni: kako, na koji način, ko će i kojom metodom izvršiti provjeru uzoraka, te da količina traženih uzoraka je velika i prelazi ekonomske norme u vrednosnom limitu traženih uzoraka.

U ovom dijelu žalbe ugovorni organ smatra da je svim ozbiljnim ponuđačima jasno kako se koriste hirurški konci, pa za one koji to ne znaju je jasno da su to konci koji se koriste prilikom izvođenja operativnih zahvata na način kako to medicinska nauka nalaže, te da tu vrstu posla obavljaju lječari specijalisti opće hirurgije, ginekologije, ortopedije, urologije i drugi, te da se radi o elementarnim znanjima iz oblasti koja je predmet ove nabavke.

Žalitelj smatra da je rok za dostavu uzoraka neprimjeren i prekratak što smatramo kao nedovoljnu sposobnost ovog ponuđača da odgovori zahtjevima tržišta. Pravilima ekonomske tržišne utakmice treba znati odgovoriti i pripremiti se za privrednu utakmicu, ako se želi biti konkurentan.

Konkurentski postupak se provodi u roku 10 dana kako je predviđeno ZJN BiH, a u konkretnom slučaju rok za dostavljanje ponuda je 13 dana. Na zakonske rokove ne mogu utjecati ni ugovorni organ ni ponuđači.

S tim u vezi ugovorni organ je u cjelosti postupio u skladu sa članom 3., članom 53 stav (5) i članom 54. stav (1) ZJN BiH.

Ugovorni organ je razmotrio zahtjev u pogledu odstupanja traženih postotaka i smatra ih neprihvatljivim i nepotrebnim jer na tržištu postoje sve tražene i opisane mjere hirurških konaca.

Budući da se radi o konkurentskom zahtjevu i zbog kratkih rokova ugovorni organ smatra dovoljnim dostavu aktuelnog sudskog izvoda ovjerenog na propisan način za pobjednika u javnom nadmetanju. Ugovorni organ se ponašao na način kako bi olakšao ponuđačima u procesu pripreme ponude, što je i preporuka Agencije za javne nabavke po kojima je izjava iz člana 45. stav (4) ZJN BiH obavezna za otvorene postupke.

Stoga smatramo da je Žalba na tendersku dokumentaciju nepotrebna, ali da ćemo ovu Žalbu u zakonskom roku prosijediti URŽ BiH.

Predlažemo da se Žalba na tendersku dokumentaciju odbije kao neosnovana kako bismo mogli nastaviti proces javne nabavke.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-380-4/19 od 18.02.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem navodi kako zaprimljeni odgovor Ugovornog organa nije korektan i odgovarajući, te ističe da ostaje pri navodima iz Žalbe broj:19-A/2020 od 08.02.2020. godine, da je tenderska dokumentacija suprotna odredbi člana 45.ZJN, odredbi člana 53. stav fl) ZJN. te Uputstvu za pripremu modela tenderske dokumentacije, iz razloga što dokazi iz člana 45.ZJN ne zavise od vrste postupka javne nabavke.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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, utvrdio da je potrebno žalbu usvojiti kao djelimično osnovanu.

Žalba je djelimično osnovana.

Žalitelj navodi kako je potrebno da Ugovorni organ izvrši izmjenu uslova za dokazivanje kvalifikacije potencijalnih ponuđača, u smislu dodavanja zahtjeva za dokazivanja lične sposobnosti u skladu sa članom 45. stav (4). ZJN i Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda.

Ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju utvrdio da u istoj nije propisano dostavljanje dokaza propisanim u članu 45. Zakona o javnim nabavkama. Naime, ugovorni organ je bio dužan da bez obzira na vrstu postupka, propiše dostavljanje Izjave o ispunjenosti uslova iz člana 45. Zakona o javnim nabavkama i dostavljanje dokaza kako je to i predviđeno stavom (2) navednog člana.

Ovaj organ utvrđuje kako uslovi i dokazi propisani članom 45. ZJN ne zavise od vrste postupka javne nabavke, a svi ponuđači su dužni dokazati svoju ličnu sposobnost, a ugovorni organi su dužni propisati jasne i nedvosmislene uslove u svrhu dokazivanja, tj. dostavljanja izjave u skladu sa stavom (4) člana 45. ZJN. Pored toga, ovaj organ upućuje na odredbu člana 9. stav (2) tačka c) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda (Sadržaj ponude), gdje je jasno propisano kako ponuda sadrži **izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. stav (1) tačka a) do d) Zakona o javnim nabavkama.**, a što je u skladu sa članom 53. stav (4) Zakona o javnim nabavkama.

Imajući u vidu navedeno, ovaj organ utvrđuje žalbeni navod žalitelja **osnovanim** kada zahtjeva za ugovorni organ izvrši izmjenu uslova za dokazivanje kvalifikacije potencijalnih ponuđača, u smislu dodavanja zahtjeva za dokazivanja lične sposobnosti u skladu sa članom 45. stav (4). ZJN i Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda.

Dalje, žalitelj zahtjeva da ugovorni organ izvrši dopunu sadržaja tenderske dokumentacije kojem će se na bliži način odrediti kako, na koji način, te kojom metodom izvršiti provjeru uzoraka.

Ovaj organ je uvidom u tačku 1. Tenderske dokumentacije utvrdio kako je ugovorni organ zahtjevao od ponuđača da dostave uzorke za sve stavke iz Priloga 2. – Obrasca za cijenu u dva primjerka, te ponuđači koji ne budu odabrani imaju pravo da podignu po jedan primjerak priloženih uzoraka lično, odnosno na svoj trošak u roku od 30 dana od dana donošenja odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

Slijedom navedenog, ovaj organ utvrđuje kako ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji nije definisao kako, na koji način i kojom metodom će ugovorni organ vršiti provjeru kvaliteta dostavljenih uzoraka koji su zahtjevani u Prilogu 2-Obrasca za cijenu. U tenderskoj dokumentaciji u skladu sa članom 53. stav (1) Zakona o javnim nabavkama ugovorni organ mora dati potpune informacije o uslovima ugovora koji će ponuđačima biti dovoljni da pripreme ponudu na stvarno konkurentskoj osnovi. Takav nedostatak u tenderskoj dokumentaciji predstavlja nemogućnost objektivne analize dostavljenih uzoraka, te na osnovu tako postavljene tenderske dokumentacije nemoguće je utvrditi da li su ponuđači dostavili uzorke u skladu sa zahtjevima ugovornog organa. Slijedom navedenog, ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod **osnovanim**.

Dalje, žalitelj posebno zahtjeva i da Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji odredi raspon dozvoljenog odstupanja u dužini konca i dužini igle i time u skladu sa ZJN omogući aktivnu i pravičnu konkurenciju shodno članu 3., članu 53. i članu 54. ZJN.

Ovaj organ utvrđuje kako ugovorni organ u izjašnjenju navodi da zahtjev u pogledu odstupanja traženih postotaka smatra neprihvatljivim i nepotrebnim jer na tržištu postoje sve tražene i opisane mjere hirurških konaca. Ovaj organ utvrđuje kako se ugovorni organ nije pozvao na određenog proizvođača hirurških konaca gdje bi imao obavezu u skladu sa članom 54. stav (9) Zakon o javnim nabavkama zahtjevati i dostavljanje ekvivalentnih konaca sa jasno definisanim karakteristikama i odstupanjima. Imajući u vidu da je ugovorni organ jasno zahtijevao dostavljanje robe koja je navedena u Prilogu 2. Obrasca za cijenu, ovaj organ utvrđuje da samo takva roba koja je i zahtijevana može biti predmet ponude bez bilo kakvih odstupanja, a kako je to i potvrdio ugovorni organ žalitelju na postavljeno pitanje putem portala javnih nabavki gdje je dobio odgovor da Ugovornog organa ne prihvata odstupanja od navedenih dimenzija, jer na tržištu postoje sve tražene i opisane mjere hirurških konaca, pa s tim u vezi ovaj žalbeni navod je **neosnovan**.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

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 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA

(Alma Salkić-Mijić)

Dostaviti:

- Sanam styrka d.o.o. Sarajevo
- JU Bolnica Travnik
- Evidencija
- a/a.