



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-321-7/20

Mostar, 05.03.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 24/20 od 03.02.2020. godine, žalitelja Plus Medical d.o.o. Tuzla, 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 Plus Medical d.o.o. Tuzla, i ponjštava 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 javnih 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

03.02.2020. 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 10.02.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 25.02.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Žalilac Plus Medical doo Tuzla je dana 28.01.2020 godine, preuzeo tendersku dokumentaciju za predmetnu nabavku te nakon pregleda i razmatranja iste, izjavljuje ovu žalbu, blagovremeno, najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

Ugovorni organ tačkom 1. Tenderske dokumentacije traži dostavu uzoraka, i to po dva komada za sve stavke iz priloga broj 2 - Obrazca za cijenu u dva primjerka. Tražimo od Ugovornog organa da dopuni sadržaj tenderskog dokumenta u kojem će na bliži način utvrditi kako, na koji način, ko će i kojom metodom izvršiti provjeru uzoraka koje je Ugovorni organ tražio, kako bi se utvrdilo da isti nesumnjivo i stručno ponuđeni uzorci odgovaraju traženim karakteristikama, odnosno ako ne odgovaraju da se onemogućiti odbijanje ponuđača davanjem obrazloženja da dostavljeni uzorci ne odgovaraju.

Od Ugovornog organa tražimo da transparentno omogućiti kriterije sa obrazloženjem koje će sve ponude u smislu kvaliteta ponuđenih sredstava dovesti u isti položaj, a bez preferiranja bilo kojeg ponuđača.

Takođe količina traženih uzoraka nije primjerena budući da za svaku stavku, ponuđač mora otpakovati jednu kutiju od minimalno 12 komada, čime pravi medicinski otpad što stvara dodatne troškove ponuđačima, a sama vrijednost uzoraka prelazi ekonomske norme o vrijedonosnom limitu traženih uzoraka.

Takođe, rok za dostavu uzoraka je neprimjeren i prekratak, budući da je riječ o specifičnim dužinama i dimenzija traženih hirurških konaca, i kako je široka paleta ovih proizvoda koje je nemoguće imati sve na lageru (preko 10 000 varijacija hirurških konaca), tako da je neophodno izvršiti narudžbu od proizvođača, čija proizvodnja, transport, carinjenje i dostava do Ugovornog organa, nije moguća u ovako kratkom roku. Naročito je to teško uraditi budući da je Ugovorni organ tražio dostavu 19 različitih vrsta uzoraka. Molimo da Ugovorni organ preispita još jednom ovu odluku i donese prihvatljivu odluku o dostavi uzoraka, za veći broj ponuđača.

Ugovorni organ nije postupio u skladu sa članom 3., članom 53. stav (5) i članom 54. stav (1) ZJN, jer nije ostavljena mogućnost odstupanja, odnosno ekvivalenta za tražena medicinska sredstva.

Kako je riječ o hirurškim koncima koje nudi veliki broj ponuđača i na tržištu postoji veliki broj proizvođača, koji u svom asortimanu imaju odstupanja od 1 mm u dužini igle, ili 5 cm u dužini konca, što ni na koji način tehnički ne umanjuje mogućnost upotrebe istog, iz tog razloga je neophodno da se izvrši izmjena tenderske dokumentacije i dopusti odgovarajuće odstupanje od

traženih dimenzija, čime bi omogućila konkurentnost javne nabavke. U praksi kod drugih Ugovornih organa, dozvoljeno je odstupanje od 5-10% od traženih karakteristika.

Takođe tražimo od Ugovornog organa da tehničku specifikaciju iz Priloga 2 konkurentskog postupka za nabavku hirurških konaca razdvoji na dva lota obzirom da su konci pod rednim broje 1-7 neresorptivni, a od 8-14 resorptivni, a što je u skladu sa grupama medicinskih proizvoda označenih u jedinstvenom rječniku Javnih nabavki BiH koje i Ugovorni primjenjuje prilikom planiranja javnih nabavki za svaku poslovnu godinu. Ovo je neophodno da bi se ispunili uslovi iz čl.54 Zakona o javnim nabavkama (Tehnička specifikacija) kojim se mora omogućiti svim ponuđačima jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju. Na taj način Ugovorni organ ne remeti postupak nabavke, a omogućava veću konkurenciju čime obezbjeđuje kvalitetniji i jeftiniji postupak nabavke tj. racionalizaciju nabavke.

Ugovorni organ je aktom broj 10-1241/20 od 5.2.2020. godine dostavio izjašnjenje u kojem između ostalog navodi:

Ugovorni organ je dana 28.1.2020. godine objavio konkurentski postupak javne nabavke za Hirurške konce. Firma „Plus Medical“ d.o.o. Tuzla je preuzela tendersku dokumentaciju dana 28.1.2020.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 i 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 ljekari 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. Ponuđač ne može određivati ugovornom organu da li će i na koliko lotova podijeliti predmet nabavke, te smatra da se radi o vrlo traženom predmetu robe koja se koristi na primarnom, sekundarnom i tercijarnom novou zdravstvene zaštite, tako da ozbiljni ponuđači vrlo lako mogu učestvovati u ovoj privrednoj utakmici.

Stoga smatramo da je Žalba na tendersku dokumentaciju nepotrebna, ali da ćemo ovu Žalbu u zakonskom roku prosljediti URŽ BiH i odgoditi javno otvaranje ponuda zakazano za 10.2.2020. godine postavljenim Obavještenjem na portalu JN.

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 JN2-03-07-1-321-4/19 od 12.02.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

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 Ugovorni organ tačkom 1. Tenderske dokumentacije tražio dostavu uzoraka, i to po dva komada za sve stavke iz priloga broj 2 - Obrazca za cijenu u dva primjerka. Žalitelj traži od Ugovornog organa da dopuni sadržaj tenderskog dokumenta u kojem će na bliži način utvrditi kako, na koji način, ko će i kojom metodom izvršiti provjeru uzoraka koje je Ugovorni organ tražio, kako bi se utvrdilo da isti nesumnjivo i stručno ponuđeni uzorci odgovaraju traženim karakteristikama, odnosno ako ne odgovaraju da se onemogućiti odbijanje ponuđača davanjem obrazloženja da dostavljeni uzorci ne odgovaraju.

Ovaj organ je uvidom u tačku 1. Tenderske dokumentacije utvrdio kako je ugovorni organ zahtijevao 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 zahtijevani 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 navodi kako količina traženih uzoraka nije primjerena budući da za svaku stavku, ponuđač mora otpakovati jednu kutiju od minimalno 12 komada, čime pravi medicinski otpad što stvara dodatne troškove ponuđačima, a sama vrijednost uzoraka prelazi ekonomske norme o vrijedonosnom limitu traženih uzoraka.

Ovaj organ utvrđuje kako je članom 49. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama propisano da u postupku javne nabavke robe ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, **uzorke**, opise i/ili fotografije robe koja je predmet isporuke, a čiju je vjerodostojnost kandidat/ponuđač obavezan potvrditi ako to ugovorni organ zahtijeva. Slijedom navedene zakonske odredbe, ugovorni organ ima pravo zahtijevati dostavljanje uzoraka za sve stavke navedene u Prilogu 2 – Obrasca za cijenu, ali samo u jednom primjerku, obzirom da zahtjevanje dostavljanje uzoraka u dva primjerka nije srazmjerno vrijednosti javne nabavke, jer to predstavlja dodatni i bespotrebni trošak za ponuđače, a posebno predstavlja dodatni trošak da ukoliko ne budu izabrani kao najpovoljniji ponuđač da drugi primjerak uzoraka mogu podići od ugovornog organa u roku od 30 dana, o svom trošku. Slijedom navednog, ovaj organ utvrđuje i ovaj žalbeni navod **osnovanim**.

Dalje žalitelj navodi da rok za dostavu uzoraka je neprimjeren i prekratak, budući da je riječ o specifičnim dužinama i dimenzijama traženih hirurških konaca, i kako je široka paleta ovih proizvoda koje je nemoguće imati sve na lageru (preko 10 000 varijacija hirurških konaca), tako da je neophodno izvršiti narudžbu od proizvođača, čija proizvodnja, transport, carinjenje i dostava do Ugovornog organa, nije moguća u ovako kratkom roku. Naročito je to teško uraditi budući da je Ugovorni organ tražio dostavu 19 različitih vrsta uzoraka. Molimo da Ugovorni

organ preispita još jednom ovu odluku i donese prihvatljivu odluku o dostavi uzoraka, za veći broj ponuđača.

Ovaj organ je uvidom u izjašnjenje ugovornog organa utvrdio kako navodi ugovorni organ 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. Imajući u vidu da ugovorni organ nije prekršio rokove za dostavljanje ponuda za konkurentski postupak, ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod **neosnovanim**.

Dalje, žalitelj navodi da Ugovorni organ nije postupio u skladu sa članom 3., članom 53. stav (5) i članom 54. stav (1) ZJN, jer nije ostavljena mogućnost odstupanja, odnosno ekvivalenta za tražena medicinska sredstva. Kako je riječ o hirurškim koncima koje nudi veliki broj ponuđača i na tržištu postoji veliki broj proizvođača, koji u svom asortimanu imaju odstupanja od 1 mm u dužini igle, ili 5 cm u dužini konca, što ni na koji način tehnički ne umanjuje mogućnost upotrebe istog, iz tog razloga je neophodno da se izvrši izmjena tenderske dokumentacije i dopusti odgovarajuće odstupanje od traženih dimenzija, čime bi omogućila konkurentnost javne nabavke. U praksi kod drugih Ugovornih organa, dozvoljeno je odstupanje od 5-10% od traženih karakteristika.

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 zahtijevati 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, te s tim u vezi ovaj žalbeni navod je **neosnovan**.

Dalje, žalitelj traži od Ugovornog organa da tehničku specifikaciju iz Priloga 2 konkurentskog postupka za nabavku hirurških konaca razdvoji na dva lota obzirom da su konci pod rednim broje 1-7 neresorptivni, a od 8-14 resorptivni, a što je u skladu sa grupama medicinskih proizvoda označenih u jedinstvenom rječniku Javnih nabavki BiH koje i Ugovorni primjenjuje prilikom planiranja javnih nabavki za svaku poslovnu godinu. Ovo je neophodno da bi se ispunili uslovi iz čl.54 Zakona o javnim nabavkama (Tehnička specifikacija) kojim se mora omogućiti svim ponuđačima jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju. Na taj način Ugovorni organ ne

remeti postupak nabavke, a omogućava veću konkurenciju čime obezbjeđuje kvalitetniji i jeftiniji postupak nabavke tj. racionalizaciju nabavke.

Ovaj organ utvrđuje kako ugovorni organ procjenjuje da li je potrebnu javnu nabavku provesti kao jedinstvenu ili je podijeliti na LOT-ove, a što sve zavisi od predmeta nabavke. U izjašnjenju ugovornog organa se navodi da ponuđač ne može određivati ugovornom organu da li će i na koliko lotova podijeliti predmet nabavke, te smatra da se radi o vrlo traženom predmetu robe koja se koristi na primarnom, sekundarnom i terciarnom novou zdravstvene zaštite, tako da ozbiljni ponuđači vrlo lako mogu učestvovati u ovoj privrednoj utakmici. Imajući u vidu navedeno, ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod **neosnovanim**, obzirom da je svim ponuđačima omogućen jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju.

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:

- Plus Medical d.o.o. Tuzla
- JU Bolnica Travnik
- Evidencija
- a/a.