

BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2-548-6/20
Sarajevo, 26.03.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača "Plus Medical" d.o.o. Tuzla, izjavljenoj na Rješenje Ugovornog organa JZU „Zdravstveni centar Brčko“ Brčko broj 300/19-1.1 od 14.02.2020 godine, u postupku javne nabavke- hirurških instrumenata na osnovu čl.104. i čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl.230 stav 1. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 26.03.2020. godine donio je:

RJEŠENJE

1.Usvaja se žalba ponuđača „Plus Medical“ d.o.o. Tuzla, izjavljenoj na Rješenje Ugovornog organa JZU „Zdravstveni centar Brčko“ Brčko broj 300/19-1.1 od 14.02.2020 godine, u postupku javne nabavke- hirurških instrumenata i poništava se:

-Rješenje Ugovornog organa JZU „Zdravstveni centar Brčko“ Brčko broj 300/19-1.1 od 14.02.2020 godine, te predmet vraća na ponovni postupak, u fazu postupanja po žalbi.

2.Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500 ,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

OBRAZLOŽENJE

Žalitelj „ Plus Medical“ d.o.o. Tuzla, izjavio je žalbu na Rješenje Ugovornog organa JZU „Zdravstveni centar Brčko“ Brčkobroj 300/19-1.1 od 14.02.2020 godine, u postupku javne nabavke- hirurških instrumenata koju je ugovorni organ zajedno sa izjašnjenjem prosljedio ovom organu.

Žalitelj ističe da Ugovorni organ ponavlja iste propuste kod predmeta nabavke za istu vrstu proizvoda za istog korisnika - Služba ORL Ugovornog organa čime očigledna odstupanja od ponuđenih karakteristika proizvoda iz tehničke dokumentacije i ponude

Medical Partners-a d.o.o Tuzla u oba postupka Obavještenja i Odluka o dodjeli najpovoljnijem ponuđaču (Medical Partners d.o.o. Tuzla), ukazuju na preferiranje ovog Ponuđača.

Žalba koja se odnosi na osporavanje zakonitosti postupanja Ugovornog organa u pogledu dostavljanja Obavještenja ponuđačima i Odluke o izboru osporavamo i obrazlažemo kako slijedi:

1. Ugovorni organ je Odluku broj 300/19 -1 od 29.01.2020. godine o izboru najpovoljnijeg ponuđača donio sa poukom o pravnom lijeku kojom se može uložiti žalba u roku od 10 dana od dana prijema iste Uredu za razmatranje žalbi putem Ugovornog organa.

U članu 1 iste Odluke stoji "Dodjeljuje se OKVIRNI SPORAZUM O JAVNOJ NABAVCI po otvorenom postupku javne nabavke za nabavku hirurških instrumenata, za potrebe JZU " Zdravstveni centar Brčko" najpovoljnijem ponuđaču:

1. Medikal Partners doo Tuzla za lotove 1,2 i 3 u ukupnom iznosu od 30.249,00 KM.

2. Prije isteka roka za dostavu Žalbe po predmetnoj Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ugovorni organ donosi Obavještenje po odluci o dodjeli okvirnog sporazuma broj 300/19 -297 od 04.02.2020. godine.

3. Obavještenje iz tačke 2 ovog obrazloženja je napisano u formi Odluke sa članovima, obrazloženjem i uputama o pravnom lijeku.

4. U tački 1. Obavještenja po odluci o dodjeli Okvirnog sporazuma broj 300/19 - 297 od 04.02.2020 godine Ugovorni organ dodjeljuje Okvirni sporazum za nabavku hirurških instrumenata Ponuđaču Medical Partners doo Tuzla.

5. U tački 3 Obavještenja po Odluci o dodjeli Okvirnog sporazuma stoji napomena : Ovim putem napominjemo da je izabrani ponuđač Medical Partners doo Tuzla dužan dostaviti dokaze u skladu sa tačkom 12. Tenderske dokumentacije član 45 i tačkom 13. Tenderske dokumentacije. Navedene dokaze dostaviti u roku od 7 dana od dana prijema ovog Obavještenja.

Na naš zahtjev proslijeđen Ugovornom organu da se dostavi Odluka u dodjeli Okvirnog sporazuma, Ugovorni organ se oglasio, jer takva Odluka uopšte nije donešena, niti postoji. Postoji samo Obavještenje po Odluci o dodjeli Okvirnog sporazuma koje po našem mišljenju Ugovorni organ nezakonito tretira kao Odluku o okvirnom sporazumu.

Tražimo od nadležnog organa da usvoji Žalbu na dio Rješenja broj 300/19-1.1 od 14.02.2020.godine u dijelu koji se odnosi na osporavanje zakonitosti postupanja Ugovornog tijela u pogledu dostavljanja Obavještenja ponuđačima i Odluke o izboru za koje Ugovorni organ navodi da navodi Žaljitelja nisu osnovani. Takođe tražimo da se donese Odluka o izboru ponuđača Plus medical doo Tuzla, kao najpovoljnijeg za LOT 1 jer je u potpunosti dostavljena u skladu sa tenderskom dokumentacijom i ZJN BiH, jer je kvalifikovana , a da se Lotovi za 2 i 3 ponište u ovom postupku.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da nakon uvida u žalbene navode, kao i u spis predmeta, odnosno tendersku dokumentaciju i Zakon o javnim nabavama sa pratećim podzakonskim aktima, ovo tijelo konstatira da žalbeni navodi nisu utemeljeni, odnosno da ugovorno tijelo nije povrijedilo Zakon o javnim nabavama i podzakonske akte prilikom donošenja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 300/19-1 od 29.1.2020, kao i kod obavješćavanja svih ponuditelja po navedenoj odluci. Samim time ugovorno tijelo je donijelo ispravno Rješenje po žalbi broj 300/19-1.1 od 14.2.2020. koje žalitelj osporava. Naime, komisija za javne nabave je nakon izvršene analize ponuda dostavila preporuku ugovornom tijelu za donošenje Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja. Ugovorno tijelo je sukladno

članku 70. Zakona o javnim nabavama donijelo odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 300/19-1 od 29.1.2020. godine. Nakon toga, komisija za javne nabave je obavijestila sve ponuditelje o rezultatima i to sukladno članku 71. ZJN. U prilogu obavijesti po odluci dostavljena je i sama odluka iz članka 70. ZJN broj 300/19-1 od 29.1.2020, kao i Izvješće o analizi, ocjeni i rangiranju ponuda broj 300/19-297 od 15.1.2020. Obavijest po odluci (kao i dostavljeni prilozi) sadržava sve potrebne elemente, sukladne Zakonu, te u konkretnoj situaciji prava žalitelja ni na koji način nisu povrijeđena. Ostavljen je zakonski rok za žalbu, koji je žalitelj u konačnici i konzumirao. Samim time, ovaj žalbeni navod je neutemeljen. Nadalje, komisija za javne nabave je sukladno članku 45. ZJN i točki 12. tenderske dokumentacije, nakon dostavljanja obavijesti po odluci svim ponuditeljima zatražila od najpovoljnijeg ponuditelja da dostavi kvalifikacijsku dokumentaciju, što je navedeni ponuditelj i učinio sukladno gore navedenim odredbama ZJN i tenderske dokumentacije, tako da je i ovaj žalbeni navod neutemeljen. Dakle, ugovorno tijelo je donijelo sve neophodne akte propisane Zakonom, koji sadržavaju sve neophodne informacije, te na taj način ni jedan od ponuditelja nije uskraćen za bilo koju informaciju iz samog postupka nabave, kao ni za mogućnost pravnog lijeka. Kada je u pitanju zahtjev žalitelja da se lot 1 dodijeli njegovoj firmi, a da se lotovi 2 i 3 ponište, ovim putem ističemo da je Rješenjem ugovornog tijela po žalbi broj 300/19-1.1 od 14.2.2020 usvojen dio žalbenih navoda koji se odnose na ovaj zahtjev, te da je predmet vraćen komisiji za javne nabave na ponovnu analizu. Nakon završene analize, komisija će ponovno obavijestiti sve ponuditelje po novoj odluci. Samim time, ovaj žalbeni zahtjev je preuranjen.

Imajući u vidu sve navedeno, smatramo da je žalba navedenog ponuditelja neutemeljena i da je kao takvu treba odbiti.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, 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 navode žalitelja usvojiti.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da žalitelj osporava Rješenje u dijelu zakonitosti postupanja Ugovornog organa u pogledu dostavljanja Obavještenja ponuđačima i Odluke o izboru.

Razmatrajući navedeno ovaj organ konstatuje da je ugovorni organ nakon izjavljene žalbe na odluku o dodjeli ugovora donosi Rješenje broj: 300/19-1.1 od 14.02.2020.godine u kojem je konstatovano sljedeće:

Dispozitiv:

..... "Djelimično se uvažava žalba žalioca doo Plus Medical od 11.02.2020. na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača br.300/19-1 od 29.01,2020.godine, stavlja se van snage odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača br. 300/19-1 te se vraća se predmet komisiji za nabavke radi ponovne ocjene pristiglih ponuda u skladu sa ZJN BiH i predmetnom tenderskom dokumentacijom.

U dijelu koji se odnosi na osporavanje zakonitosti postupanja ugovornog tijela u pogledu dostavljanja Obavještenja ponuđačima i Odluke o izboru žalbeni navodi nisu osnovani.

U obrazloženju ugovorni organ navodi da je u žalbi je navedeno da je odluka o dodjeli okvirnog sporazuma donesena prije isteka roka za žalbu na koji ponuđač ima pravo te da je traženo od izabranog ponuđača da dostavi originalnu dokumentaciju u roku od 7 dana iako nije istekao rok za žalbu. Žalilac doo Plus Medical navodi takođe da ponuda koja je izabrana navedenom odlukom o izboru ponuđača Medical Partners ne odgovara traženim uslovima u tehničkoj specifikaciji. Naime u lotovima lot 1 pozicija 17., lot 2 pozicija 7,8,9,10,12,13,14,15,16,17,27 i lot 3 pozicija 4 i 5 izabrani ponuđač je dostavio medicinska sredstva koja ne odgovaraju traženom u tenderskoj dokumentaciji, a što žalilac potkrepljuje dokazima od 1 do 9. Tvrdi daje njegova ponuda dostavljena u potpunosti u skladu sa traženim uslovima u tenderskoj dokumentaciji te predlažeda se žalba uvaži, da se ponuda ponuđača Medikal partners odbaci te da se okvirni sporazum dodijeli ponuđaču Plus medical

*Nakon uvida u žalbene navode, kao i u spis predmeta, odnosno tendersku dokumentaciju po navedenom predmetu, utvrđeno je daje žalba **djelimično utemeljena**.*

Naime u dijelu žalbe koji se odnosi na osporavanje zakonitosti postupanja ugovornog tijela u pogledu dostavljanja Obavještenja ponuđačima i Odluke o izboru žalbeni navodi nisu osnovani. Uvidom u spis predmeta utvrđeno je nesumnjivo da je ugovorno tijelo izvršilo dostavljanje obavještenja i Odluke o izboru ponuđačima u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH.

S druge strane utvrđeno je da je Komisija prilikom prihvatanja ponude Medikal partners imala određene propuste pri ocjeni pristiglih ponuda koje propuste Komisija treba da ispravi prilikom ponovne analize pristiglih ponuda u skladu sa traženim uslovima iz tenderske dokumentacije. Zbog toga je djelimično uvažena žalba žalioaca doo Plus Medical od 11.02.2020. na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača br.300/19-1 od 29.01.2020.godine,, stavljena je van snage odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača br. 300/19-1 te je vraćen predmet komisiji za nabavke radi ponovne ocjene pristiglih ponuda u skladu sa ZJN BiH i predmetnom tenderskom dokumentacijom....“

Žalitelj spori predmetno rješenje u dijelu navoda koji su odbijeni kao neosnovani a koji se odnose na postupanje u dijelu odluke o dodjeli ugovora odnosno dostavljanja iste kao i nepoštivanja suspenzivnog dejstva obzirom da je zahtijevano od izabranog dostavljanje dokumntacije te žalitelj traži pravillno postupanje po osnovu navedenog i donošenje odluke o izboru žalitelja čija je ponuda ocijenjena prihvatljivom.

U vezi sa navedenim ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da nakon uvida u žalbene navode, kao i u spis predmeta, odnosno tendersku dokumentaciju i Zakon o javnim nabavama sa pratećim podzakonskim aktima, ovo tijelo konstatira da žalbeni navodi nisu utemeljeni, odnosno da ugovorno tijelo nije povrijedilo Zakon o javnim nabavama i podzakonske akte prilikom donošenja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 300/19-1 od 29.1.2020, kao i kod obavješćavanja svih ponuditelja po navedenoj odluci. Samim time ugovorno tijelo je donijelo ispravno Rješenje po žalbi broj 300/19-1.1 od 14.2.2020. koje žalitelj osporava. Naime, komisija za javne nabave je nakon izvršene analize ponuda dostavila preporuku ugovornom tijelu za donošenje Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja. Ugovorno tijelo je sukladno članku 70. Zakona o javnim nabavama donijelo odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 300/19-1 od 29.1.2020. godine. Nakon toga, komisija za javne nabave je obavijestila sve ponuditelje o rezultatima i to sukladno članku 71. ZJN. U prilogu obavijesti po odluci dostavljena je i sama odluka iz članka 70. ZJN broj 300/19-1 od 29.1.2020, kao i Izvješće o analizi, ocjeni i rangiranju ponuda broj 300/19-297

od 15.1.2020. Obavijest po odluci (kao i dostavljeni prilozi) sadržava sve potrebne elemente, sukladne Zakonu, te u konkretnoj situaciji prava žalitelja ni na koji način nisu povrijeđena. Ostavljen je zakonski rok za žalbu, koji je žalitelj u konačnici i konzumirao. Samim time, ovaj žalbeni navod je neutemeljen. Nadalje, komisija za javne nabave je sukladno članku 45. ZJN i točki 12. tenderske dokumentacije, nakon dostavljanja obavijesti po odluci svim ponuditeljima zatražila od najpovoljnijeg ponuditelja da dostavi kvalifikacijsku dokumentaciju, što je navedeni ponuditelj i učinio sukladno gore navedenim odredbama ZJN i tenderske dokumentacije, tako da je i ovaj žalbeni navod neutemeljen. Dakle, ugovorno tijelo je donijelo sve neophodne akte propisane Zakonom, koji sadržavaju sve neophodne informacije, te na taj način ni jedan od ponuditelja nije uskraćen za bilo koju informaciju iz samog postupka nabave, kao ni za mogućnost pravnog lijeka. Kada je u pitanju zahtjev žalitelja da se lot 1 dodijeli njegovoj firmi, a da se lotovi 2 i 3 ponište, ovim putem ističemo da je Rješenjem ugovornog tijela po žalbi broj 300/19-1.1 od 14.2.2020 usvojen dio žalbenih navoda koji se odnose na ovaj zahtjev, te da je predmet vraćen komisiji za javne nabave na ponovnu analizu. Nakon završene analize, komisija će ponovno obavijestiti sve ponuditelje po novoj odluci. Samim time, ovaj žalbeni zahtjev je preuranjen.

Sagledavši sve dokaze pojedinačno i u cjelini ovaj organ ističe:

Članom 100 stav (3) Zakona propisano je da ukoliko ugovorni organ utvrdi da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ugovorni organ, razmatrajući žalbu, može utvrditi da je ona djelimično ili u cijelosti osnovana i svojim rješenjem ispraviti radnju, preduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti van snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabavke, te o tome obavijestiti učesnike u postupku javne nabavke na način određen ovim zakonom, u roku od pet dana od dana prijema žalbe.

Iz predmetnog spisa utvrđeno je da je žalba izjavljena na odluku o dodjeli ugovora čiju formu spori žalitelj ali i kvalifikaciju izabranog ponuđača. Ugovorni organ djelimično usvaja i to u dijelu kvalifikacije izabranog ponuđača dok u dijelu navoda koji se odnose na formu odbija kao neosnovane. Dalje ugovorni organ stavlja van snage odluku o dodjeli ugovora i predmet vraća komisiji u fazu evaluacije.

Uzimajući u obzir sve navedeno kao i zahtjev žalitelja da se donese odluka o dodjeli ugovora ovaj organ ističe da ugovorni organ nije u cijelosti postupio u skladu sa gore navedenim odredbama zakona. Naime, zakonodavac je jasno dao ovlasti ugovornom organu u slučaju da utvrdi osnovanost žalbe ugovorni organ će svojim rješenjem ispraviti radnju, preduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti van snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabavke, te o tome obavijestiti učesnike u postupku javne nabavke na način određen ovim zakonom, u roku od pet dana od dana prijema žalbe.

Nesporno je da je ugovorni organ utvrdio osnovanost žalbe stavio van snage odluku o dodjeli ugovora i dao uputu komisiji da ponovno izvrši evaluaciju. Posmatrajući odluku u cjelini iz obrazložena iste nije vidljivo obrazloženje u pogledu osnovanosti žalbenih navoda a isti nije okončao postupak na jedan od načina definisanih zakonom a što je bio u obavezi ukoliko uzmemo u obzir gore navedene odredbe, što znači da je ugovorni organ bio u obavezi postojeću odluku koju stavlja van snage zamijeniti novom a ne davati nalog komisiji kako to ugovorni organ navodi i na taj način ne okončati u cijelosti postupanje po žalbi, te zahtjev žalitelja da se donese odluka o dodjeli ugovora nikako se ne može smatrati preuranjenim kako to navodi ugovorni organ u svom izjašnjenju, jer je ugovorni organ načinio propust prilikom donošenja rješenja.

Obzirom da ugovorni organ nije postupio u skladu sa zakonskim odredbama to ovaj organ cijeni da je potrebno žalbu usvojiti i predmet vratiti u fazu postupanja po žalbi s ciljem ispravljanja svih propusta koje je ugovorni organ načinio prilikom razmatranja žalbe.

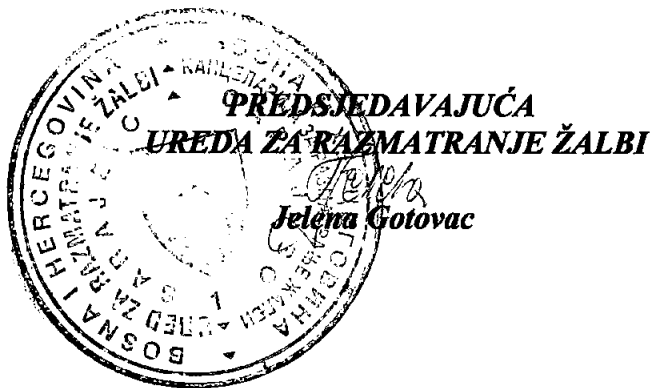
Takođe napominjemo da je nejasno isticanje navoda žalitelja u pogledu Odluke br.300/19-1 od 29.01.2020.godine, obzirom da ista sadrži sve obavezne elemente u smislu zakonskih odredbi, a samo Obavještenje na koje se poziva žalitelj koje datira sa 04.02.2020 godine je podesak kojim se obavještavaju ponuđači a u čijem prilogu su dostavljeni i Odluku i Izvještaj o analizi ponuda te je nejasno na koju se žalitelj poziva odluku da mu ista nije dostavljena obzirom da je sve navedeno dostavljeno učesnicima u postupku što se može vidjeti i iz navoda žalitelja obzirom da se isti poziva na obrazložena iz Odluke i Obavještenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM ponuđaču izvršiti će 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 činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 230.stav (2) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputstvo 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.



Dostaviti:

- Plus Medical“ d.o.o. Tuzla
- JZU „Zdravstveni centar Brčko“ Brčko
- evidenciji
- a/a