



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07.1-560-6/20.
Сарајево, 26.03.2020. године.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача "Херцеговиналијек" д.о.о. Мостар, изјављена против Закључка број: 316/19-312. од 17.02.2020. године, у поступку јавне набавке лијекова-цитостатика за 2020. годину, уговорног органа Јавна здравствена установа "Здравствени центар Брчко", на основу члана 104. и члана 111. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" број: 39/14 од 19.05.2014. године) и члана 193. став 2. Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" број: 29/02., 12/04, 93/09. и 41/13.) на сједници Вијећа одржаној 26.03.2020. године донесено је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја.

Поништава се акт уговорног органа

- Закључак број: 316/19-312. од 17.02.2020. године.

Предмет се враћа уговорном органу напоновни поступак.

Усваја се захтјева жалиоца/понуђача "Херцеговиналијек" д.о.о. Мостар, за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 2.500,00 КМ.

О б р а з л о ж е њ е

Уговорни орган покренуо је поступак јавне набавке лијекова-цитостатика за 2020. годину који је објавио на Порталу јавних набавки, број обавјештења: 509-1-1-189-8-415/19. од 23.12.2019. године.

Понуђач "Херцеговиналијек" д.о.о. Мостар поднио је жалбу број: 08-408/20. од 26.02.2020. године, која је запримљена код овог органа 05.03.2020. године, против Закључка број: 316/19-312. од 17.02.2020. године, у поступку јавне набавке лијекова-цитостатика за 2020. годину, уговорног органа Јавна здравствена установа "Здравствени центар Брчко".

Жалилац је своју жалбу засновао на следећим жалбеним наводима:

1. Закључком уговорног органа број: 316/19-312 од 17.02.2020. године, запримљен од стране жалиоца дана 18.02.2020. године, жалба жалиоца број: 08-273/20 од 12.02.2020. године, уложена на Одлуку уговорног органа о избору најповољнијег понуђача број: 316/19-1 од 29.01.2020. године, у односу на ЛОТ 3 по предмету набавка

лијекова-цитостатика за 2020. годину и запримљена код уговорног пргана дана 13.02.2020. године, одбацује се као неблаговремена.

Доказ: Ожалбени Закључак број: 316/19-312 од 17.02.2020. године

Жалбу на горе наведени закључак подносимо због:

- Неправилно и непотпуно утврђеног чињеничног стања
- Погрешне примјене материјалног права

Јер је неспорно да је уговорни орган рјешавајући по жалби жалиоца број: 08-273/20 од 12.02.2020. године, погрешно квалификовао основ жалбе, што је узроковало погрешну оцјену испуњења процесних предпоставки прописаних чланом 100. став (1) Закона о јавним набавкама (допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе) због чега се уговорни орган није упустио у мериторно одлучивање по жалби, а што је јасно видљиво из образложења Закључка у којем је уговорни орган као основ за оцјену испуњења процесних предпоставки навео следеће: "Наиме, иако је жалилац у жалби навео да се жали на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, у односу на ЛОТ 3, жалба се односи на тендерску документацију односно на начин на који су формиран лотови". Наведено је нетачно јер у тачки 2. Жалбе жалиоца на Одлуку о избору најповољнијег понуђача као основа за жалбу је јасно наведено да "У случају овог ожалбеног поступка јавне набавке број: 316/19-3012 под Спецификација потреба за лијековима који се користе у хемотерапији-цитосталтицима за потребе ЈЗУ ЗЦ Брчко за 2020. годину, уговорни орган је навео да се за ЛОТ 3 тражи понуда за Трастузумаб 150 mg амп, а с обзиром да се ради о референтном биолошком лијеку нигдје није наведено да се може доставити понуда и за биолошки сличан лијек, због чега понуђач Босналијек д.д. који је у поступку јавне набавке за ЛОТ 3 понудио лијек Огиври (ИНН трастузумаб) из чијег сажетка карактеристика лијека је јасно видљиво да се ради о биолошки сличном лијеку, а не оригиналном/биолошком лијеку, није могао доставити понуду за ЛОТ 3, а самим тим нити бити изабран за најповољнијег понуђача.

➤ У прилог погрешном квалификовању основа жалбе иде и чињеница да је диспозитив закључка у супротности са образложењем, јер се у диспозитиву наводи да је жалба понуђача д.о.о. Херцеговиналијек Мостар број 08-273/20 од 12.02.2020. године, на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 316/19-1 у односу на ЛОТ 3, по предмету набавка лијекова- цитостатика за 2020. годину, изјављена 12.02.2020. године, одбацује се као неблаговремена, док се у ставу (3) Образложења наводи између осталог..."жалба се односи на тендерску документацију..."

Доказ: Жалба жалиоца број: 08-273/20 од 12.02.2020. године.

Даље, навод уговорног органа да жалилац је након преузимања измјењене тендерске документације имао пуних 10 дана да уложи жалбу на тендерску документацију, уколико је сматрао да иста није припремљена у складу са Законом о јавним набавкама и/или материјалним прописом који уређује ову област. Међутим, жалилац у тој фази поступка није уложио жалби, што имплицира да је у том моменту сматрао да иста је законита. Напослијетку, жалилац је предао и своју понуду, што такође имплицира да му тендерском документацијом није онемогућено давање понуде, нити му је било угрожено било какво право као понуђачу, представља нетачну интерпретацију тока поступка, јер се жалилац није жалио на измјењену тендерску документацију, те је доставио понуду за ЛОТ 3 по измјењеној тендерској документацији из разлога што ни у тако измјењеној тендерској документацији нигдје није било наведено да се може доставити понуда и за биолошки сличан лијек па жалилац није могао знати да ће за ЛОТ 3 бити достављена понуда за биолошки сличан лијек од старане Босналијек д.д. иако је за наведени ЛОТ 3 могла бити достављена

понуда само за биолошки (оригинални/референтни) лијек и то од стране жалиоца. Уговорни орган у Образложењу даље наводи: "Дакле, неблаговремено је у овој фази поступка изјављивати жалбу на тендерску документацију, тим више јер је жалилац и сам доставио понуду по наведеној тендерској документацији, што имплицира да га овако припремљена тендерска документација није пријечила достављање понуде". Наведено представља нетачну квалификацију основа жалбе на Одлуку о избору најповољнијих понуђача, с обзиром на то да се жалилац искључиво жалио на избор најповољнијег понуђача (Босналијек д.д.) из разлога што је за ЛОТ 3, за који је предмет набавке наведен Трастузумаб 150 mg амп (што представља референтни биолошки лијек), доставио понуду за биолошки сличан лијек, који уопште није предмет набавке.

Жалилац тражи од овог органа да жалбу усвоји и поништи оспоравани акт уговорног органа, а актом број: ЈН2-01-07-1-560-4/20. од 16.03.2020. године, захтјева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 2.500,00 КМ.

Уговорни орган је актом број: 316/19-312. од 03.03.2020. године заједно са ијашњењем доставио је овом органу документацију потребну за одлучивање по предметној жалби.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних предпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалилаца, како би се уопште приступило њеном рјешавању, а односе се на условљене предпоставке у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама, односно на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлаштене особе.

Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Жалба је основана.

Овај орган је размотрио жалбе и стање у спису, те утврдио следеће неспорне и релевантне чињенице:

- Одлуком о покретању поступка јавне набавке број: 316/19-312. од 06.11.2019. године, покренут је поступак јавне набавке лијекова за потребе Апотеке (по спецификацији) за потребе- Јавне здравствене установе "Здравствени центар Брчко" Брчко дистрикта БиХ, чија је процјењена вриједност 1.238.451,90 КМ;.
- Тендерском документацијом број: 316/19-312 од 11.11.2019. године, прописани су услови и поступак предметне набавке,
- Према Извјештају о анализи, оцјени и рангирању понуда број: 316/19-312 од 13.01.2020. године, за ЛОТ 3 на вријеме је стигло двије прихватљиве понуде;
- Одлуком о избору најповољнијег понуђача број: 316/19. од 29.01.2020. године, за ЛОТ 3 за најповољнијег понуђача изабран је "Босналијек" д.д. Сарајево чија понуда је износила 99.450,00 КМ без ПДВ-а.

У вези предње наведеног жалбеног навода овај орган је увидом у Закључак број: 316/19-312. од 17.02.2020. године утврдио да је уговорни орган жалбу жалиоца "Херцеговиналијек" д.о.о. Мостар, изјављену против Одлуке о избору најповољнијег понуђача ЛОТ 3 број: 316/19-1 од 29.01.2020. године, у поступку јавне набавке цитостатика, одбацио као неблаговремену.

Увидом у садржај жалбе број: 08-273/20. од 12.02.2020. године, коју је жалилац упутио уговорном органу овај орган је утврдио да се жалбени наводи односе на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, те да жалилац указује на неправилности у понуди изабраног понуђача, па је погрешно схватање уговорног органа да је жалба од стране жалиоца изјављена на тендерску документацију и да исту треба одбацити као неблагоприятну. **Жалбени навод је основан.**

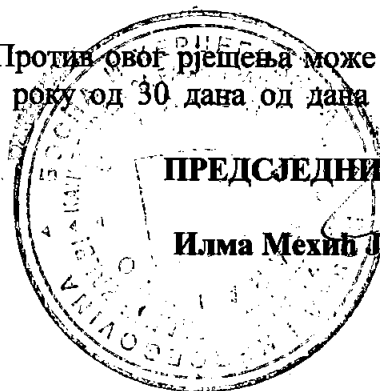
Имајући у виду наведено, уговорни орган је у обавези да у поновном поступку узме у разматрање предметну жалбу број: 08-273/20. од 12.02.2020. године, која је изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, те донесе правилну и на закону засновану одлуку.

Поврат уплаћених средстава у износу од 2.500,00 КМ ће се извршити посебним актом, у складу са чланом 108. став 7. ЗЈН и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроли и поврата накнада ("Сл. гласник БиХ", број 86/14.).

Имајући у виду предње, жалба је основана, те је на основу члана 230. став 2. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Поука о правном лијеку

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом БиХ у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Доставити:

- "Херцеговиналијек" д.о.о. Мостар
Улица Мује Пашића број 4
88 000 Мостар,
- Јавна здравствена установа "Здравствени центар Брчко"
Реиса Џемалудина Чаушевића број 1
76 100 Брчко,
- евиденцији,
- а/а.