



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
УРЕД ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНИЈА АНД ХЕРЦЕГОВИНА
ПРОЦУРЕМЕНТ РЕВИЈЕУ
БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
МИНИСТАРСТВО ОДБРАНЕ
САРАЈЕВО

Број: ЈН2-01-07.1-191-6/18
Сарајево, 26.04.2018. године

ПРИМЉЕНО.		04-05-2018	
Организационе јединице	Класификациона смак	Радни број	Број прилога

Канцеларија за разматрање жалби, рјешавајући по жалби понуђача ЈЗУ „ЗАВОД ЗАМЕДИЦИНУ РАДА И СПОРТА РЕПУБЛИКЕ СРПСКЕ“ Бања Лука од 28.03.2018. године, изјављених против Тендерске документације уговорног органа „МИНИСТАРСТВО ОДБРАНЕ БиХ“ Сарајево, број : 11-03-26-855-3/18 од 16.03.2018 године, на основу члана 104. и 111. став 1) тачка д) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине („Сл.гласник БиХ“, број: 39/14) и 230. Закона о управном поступку („Сл.гласник БиХ“, број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа одржаној дана 26.04.2018.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја и поништава се поступак у цјелости:

- Тендерске документације – Позив за доставу понуда, уговорног органа „МИНИСТАРСТВО ОДБРАНЕ БиХ“ Сарајево, број : 11-03-26-855-3/18 од 16.03.2018 године.
- Усваја се захтјев понуђача ЈЗУ „ЗАВОД ЗАМЕДИЦИНУ РАДА И СПОРТА РЕПУБЛИКЕ СРПСКЕ“ Бања Лука за поврат уплаћених средстава на име покретања жалбеног поступка у износу од 5.000,00 КМ, који ће се извршити на основу посебног решења овог органа.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, „МИНИСТАРСТВО ОДБРАНЕ БиХ“ Сарајево (у даљем тексту: Уговорни орган), је покренуло поступак из Анекса II. Дио Б. са поступком набавке здравствених услуга.

Незадовољан садржајем тендерског документа понуђач ЈЗУ „ЗАВОД ЗА МЕДИЦИНУ РАДА И СПОРТА РЕПУБЛИКЕ СРПСКЕ“ Бања Лука (у даљем тексту: Жалилац) је на исту, изјавио жалбу од 28.03.2018. године, која је путем уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљене код истог дана 11.04.2018. године.

У жалби понуђача се наводи:

- Жалиоц наводи да је Уговорни орган "Министарство одбране БиХ" покренуо поступак набавке здравствених услуга по спецификацији одређеној у Анексу 3 - Образац за цијену понуде. Обзиром да се ради о специфичним здравственим услугама коју не могу вршити све здравствене установе регистроване у БиХ односно ентитетима, потребно је додатно прецизирати услове за квалификацију понуђача.
Тачком 7.1.2. наведени су услови за доказивање професионалне способности понуђача који се јављају у поступку набавке. Конкретно, наведено је да понуђачи уз понуду требају доставити "доказ (документ) о регистрацији у одговарајућем професионалном или другом легистру у земљи у којој су регистровани или да обезбиједе посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези са предметом набавке".
Навећена одредба квалификације понуђача је врло широко дата тако да Уговорни орган неће моћи правилно оцијенити квалификованост понуђача у односу на специфичан предмет набавке. Како је наведено, понуђачи достављају **доказ о регистрацији** (Актуелни извод) **или потврду надлежног органа** да су овлаштени да обављају професионалну дјелатност која је у вези са предметом набавке (Потврда ресорног Министарства за област здравства).
Сматрамо да наведену одредбу треба измијенити тако да се јасно наведе да понуђачи поред регистрације у одговарајућем регистру привредних субјеката (регистрација код надлежног суда) обавезно доставе и потврду да су овлаштени од надлежног ресорног органа (Министарство) за дјелатност која је предмет набавке, дакле потребно је брисати ријеч "или" и умјесто ње ставити "и".
Регистрација код суда подразумијева регистрацију за област дјелатности којом се субјекат бави, што је у конкретном случају здравствена дјелатност - специјалистичка медицинска пракса. Исту врсту регистрације по овом основу имају амбуланте из области медицине рада, педијатрије, хирургије итд. Овлаштење ресорног Министарства подразумијева овлаштење за вршење дијела здравствене дјелатности за сваку здравствену установу посебно и одређује се у односу на **надлежност дефинисану законима** (здравствена заштита, заштита на раду, област јавног саобраћаја, оружје и муниција, минско експлозивна средства и сл.) и **условима простора, кадра и опреме** којом установа располаже за обављање здравствене дјелатности.
Дакле, надлежност дата законом која је верификована од стране ресорног Министарства јасно одређује надлеженост установе и могућности пружања услуга у области здравства. С обзиром на конкретан предмет набавке, предлагемо да уговорни орган као квалификациони услов наведе да установа која се јавља у својству понуђача мора бити **регистрована за обављање професионалне дјелатности и од стране ресорног Министарства овлаштена да врши Ијекарске прегледе: радника на радним мјестима са повећаним ризиком, запослених у оружаним снагама, возача моторних возила, радника чије радно мјесто захтијева ношење ватреног оружја и рад са експлозивним материјама.**
- Због свега наведеног, тражимо од уговорног органа да уважи описане жалбене наводе те у складу са тим измијени тендерски документ у наведеном дијелу или да жалбу прослиједи Канцеларији за разматрање жалби на надлежно поступање. Завод за медицину рада и спорта РС као жалилац у овом предмету, тражи поврат накнаде трошкова вођења поступка код КРЖ БиХ.

Поступајући у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, уговорни орган је у прилогу акта број: 11-03-26-855-10/18 од 05.04.2018. године доставио спис првостепеног поступка овом органу заједно са Изјашњењем, а који је код овог органа запримљени дана 11.04.2018. године.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалби, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли су жалбе изјављене од овлаштене особе, сходно члану 109. став (1) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1) Закона о управном поступку.

Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалби утврђивао испуњеност услова у смислу одредбе члана 105. и члана 108. став (3) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истим на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да Уговорни орган није правилно провео поступак предметне набавке, те да није правилно и потпуно утврдио чињенично стање, те је починио одређене повреде при сачињавању тендерске документације у предметној јавној набавци.

Полазећи од навода жалиоца покренуо поступак набавке здравствених услуга по спецификацији одређеној у Анексу 3 - Образац за цијену понуде, а обзиром да се ради о специфичним здравственим услугама коју не могу вршити све здравствене установе регистроване у БиХ односно ентитетима, потребно је додатно прецизирати услове за квалификацију понуђача, наиме тачком 7.1.2. наведени су услови за доказивање професионалне способности понуђача који се јављају у поступку набавке наведено је да понуђачи уз понуду требају доставити "доказ (документ) о регистрацији у одговарајућем професионалном или другом легистру у земљи у којој су регистровани или да обезбиједи посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези са предметом набавке, наведена одредба квалификације понуђача је врло широко дата тако да Уговорни орган неће моћи правилно оцијенити квалификованост понуђача у односу на специфичан предмет набавке. Како је наведено, понуђачи достављају доказ о регистрацији (Актуелни извод) или потврду надлежног органа да су овлаштени да обављају професионалну дјелатност која је у вези са предметом набавке (Потврда ресорног Министарства за област здравства), па сматра да наведену одредбу треба измијенити тако да се јасно наведе да понуђачи поред регистрације у одговарајућем регистру привредних субјеката (регистрација код надлежног суда) обавезно доставе и потврду да су овлаштени од надлежног ресорног органа (Министарство) за дјелатност која је предмет набавке, дакле потребно је брисати ријеч "или" и умјесто ње ставити "и", овај орган је утврдио следеће :

У Изјашњењу на жалбу број: 11-03-26-855-10/18 од 05.04.2018. године, уговорни орган, по предметном питању, између осталог наводи:

„Увидом у Позив за достављање понуда број: 11-03-26-855-3/18., уговорни орган је тачком 7.1. прописао услове за квалификацију, који су дефинисани чланом 46. ЗЈН, као „Способност за обављање професионалне дјелатности“.

Надаље, тачком 7.1.2. уговорни орган прописује: „У сврху доказивања професионалне способности понуђачи требају уз понуду доставити доказ (документ) о регистрацији у одговарајућем професионалном или другом регистру у земљи у којој су регистровани или да обезбиједи посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези са предметом набавке. Достављени докази се признају, без обзира на којем нивоу власти су издати. Докази који се достављају морају бити оригинали или овјерене копије од стране надлежног органа“.

Закон о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“, број: 39/14), чланом 46. прописује (Способност за обављање професионалне дјелатности), и то: став (1) " Уговорни орган у тендерској документацији може од кандидата/понуђача захтјевати да докажу своју регистрацију у одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистрирани или да

осигурају посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези с предметом набавке".

Став (2):" Документи из става (1) овог члана признају се на територији Босне и Херцеговине, без обзира на којем нивоу власти су издати".

С обзиром да је члан 46. сатав (1) такстативно прописао да уговори орган може од кандидата/понуђача у тендерској документацији захтјевати да докажу своју регистрацију у одговарајућим професионалним или дмгим регистрима земље у којој су регистрирани или да осигурају посебну изјаву или потврду надлежног органа, којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност која је у вези с предметом набавке. Рјешење о упису у судски регистар или Извод из судског регистра или Изјава надлежног органа или потврда издата од стране надлежног органа којим понуђач недвосмислено доказује своју квалификацију је сасвим довољан доказ којим се утврђује способност за обављање професионалне дјелатности, а у вези предметне набавке. (што је и став УРЖ- Филијала Мостар по рјешењу број: ЈН2-03-07-1-36-9/15 од 17.12.2015.године).

Постављени услов тачком 7.1.2. од стране уговорног органа у Позиву за достављање понуда је у потпуности у складу са чланом 46. Закон о јавним набавкама („Службени гласник БиХ", број: 39/14), те уговорни орган не може уважити жалбени навод жалиоца да бришемо ријеч „или" и умјесто ње ставимо „и".

Чланцима 45-51. ЗЈН, одређени су *критерији за квалификацију* које понуђачи морају испуњавати да би се натјецали за предвиђени уговор о јавној набавци. Закон не познаје друга ограничења за учешће понуђача, осим горе наведених.

Сврха примјене тих критерија је да се провјери јесу ли добављачи у стању да изврше уговор у складу са захтјевима уговорног тијела. Дакле, Закон не дефинира максимум квалификацијских увјета, него у сваком случају ти захтјеви морају бити повезани и пропорционални са предметом уговора и не смију имати рестриктиван ефекат на конкуренцију.

Кључно је узети у обзир правичну и отворену конкуренцију при утврђивању захтјева за квалификацију. Уговорни орган не смије утврдити захтјеви којим би се одређени понуђачи или групе понуђача искључиле из учешћа у поступку за предметни уговор. Такођер, утврђивањем нереално високих увјета за учешће у односу на предмет набаве, уговором тијело ограничава конкуренцију, што је супротно основним принципима дефинираним у чланку 3. Закона.

Дакле, захтјевање ентитетских рјешења, одобрења, увјерења, лиценци или сл. супротно је основним принципима Закона, а који се односе на правичну и активну конкуренцију међу потенцијалним понуђачима, једнак третман, недискриминацију и транспарентност.

Навод жалиоца да је он једини овлаштен од стране Министарства здравља и социјалне заштите РС да врши љекарске прегледе лица који набављају, држе и носе омжје и муницију или мкују минско-експлозивним средствима, Уговори орган сматра да је овакав навод у односу на фазу у којој се поступак налази преурањен. Закон о јавним набавкама кроз Поглавље III. одређује на који начин поступају уговори органи од тренутка отварања понуда до окончања поступка јавне набавке на један од прописаних начина. ***С тим у вези у потпуности одбацујемо овакав жалбени навод као неоснован“.***

Чланом 46. Закона о јавним набавкама БиХ је дефинисано :

“(1) Уговорно тијело може захтјевати у тендерској документацији од кандидата/ понудитеља да докажу своју регистрацију у одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистрирани или да осигурају посебну изјаву или потврду надлежног тијела којом се доказује њихово право на обављање професионалне дјелатности која је у вези с предметом набаве.

(2) Документи из ставка (1) овога чланка признају се на територију Босне и Херцеговине, без обзира на то која разина власти их је издала”.

Тачком 7.1.2. предметне тендерске документације уговорни орган је прописао:

„У сврху доказивања професионалне способности понуђачи требају уз понуду доставити доказ (документ) о регистрацији у одговарајућем професионалном или другом регистру у земљи у којој су регистровани или да обезбједе посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези са предметом набавке. Достављени докази се признају, без обзира на којем нивоу власти су издати. **Докази који се достављају морају бити оригинали или овјерене копије од стране надлежног органа".**

Тачком 3.1. предметне тендерске документације уговорни орган је прописао :

„Набавка услуга у подручју здравства-здравствени прегледи професионалних војних лица : пилота и летачког особља, деминера, возача, лица која се упућују на школовање и у војне мисије у иностранство са свим неопходним вакцинацијама, системски прегледи кандидата за пријем у ПВС, оцјену способности за одговарајући посао и издавање сертификата за исти, као и прегледи других лица (различите категорије) за 2018. годину, (код ЈРЈН 85100000-0)“

Сагледавајући предмет набавке евидентно је да исти обухвата веома широк опсег прегледа и специфичних категорија лица за који су намјењени, првенствено почевши од професионалних војних лица, пилота, деминера па до оцјене способности за одговарајући посао уз издавање сертификата.

С обзиром на специфичности лица и послова која назначена лица обављају, те у односу на опште познате посебности здравствених прегледа за одређена занимања у односу на обављање послова и задатака за који се врше, уговорни орган је при утврђивању услова за квалификацију морао водити рачуна о свим материјалним прописима који регулишу наведени предмет набавке, те на бази тога утврдити минималне и неопходне услове за оцјену професионалне способности понуђача.

Према томе руководећи се основним принципима Закона тј. законитости, ефикасности и економичности јавне набавке, те његовим основним циљом најефикаснијег кориштења јавних средстава, као и основним постулатом добијања праве, жељење вриједности за јавни новац, овај орган је става да је жалба **основана**.

Поврат уплаћених средстава у износу по од 5.000,00 КМ ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ број: 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број 86/14 од 04.11.2014. године).

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредаба члана 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама, у вези са чланом 230. став 1. Закона о управном поступку, одлучено је као у изреци овог рјешења

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Жељка Клобучар

Достављено:

- ЈЗУ „ЗАВОД ЗА МЕДИЦИНУ РАДА И СПОРТА РЕПУБЛИКЕ СРПСКЕ“ Бања Лука
- МИНИСТАРСТВО ОДБРАНЕ БиХ“
- а/а и евиденција