



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Број: ЈН2-02-07-1-1985-9/20
Бања Лука, 03.09.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача „ALFA-ОМ“ д.о.о. Бања Лука број: О448/1Z од 29.07.2020.године, изјављене против Одлуке о избору најповољнијег понуђача за Лот 1 број: 3701-1-ОДУ/20 од 27.07.2020.године Уговорног органа ЈЗУ Болница „Свети апостол Лука“ Добој у Конкурентском захтјеву за достављање понуда „набавка тонера“. На основу члана 93. став(8); и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници, вијећа одржаној дана 03.09.2020.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба понуђача „ALFA-ОМ“ д.о.о. Бања Лука број: О448/1Z од 29.07.2020.године, изјављене против Одлуке о избору најповољнијег понуђача за Лот 1 број: 3701-1-ОДУ/20 од 27.07.2020.године Уговорног органа ЈЗУ Болница „Свети апостол Лука“ Добој у Конкурентском захтјеву за достављање понуда „набавка тонера“, усваја се као **основана**, предмет се враћа на поновно поступање и одлучивање.
2. **Поништава се:**
 - Одлука о избору најповољнијег понуђача за Лот 1 број: 3701-1-ОДУ/20 од 27.07.2020.године,
 - Записник о прегледу и оцјени понуда у дијелу који се односи на преференцијални третман домаћег за понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево број: 3701-1-ZK/20 од 13.07.2020.године.
3. **Усваја се** захтјев за поврат уплаћени средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 166,66 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган ЈЗУ Болница „Свети апостол Лука“ Добој (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Посебну Одлуку о провођењу поступка јавне набавке број: 3701/20 од 23.06.2020.године, и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: 704-7-1-242-3-66/20 од 24.06.2020.године.

Уговорни орган донио је Рјешење број: 3701-РК/20 од 29.06.2020.године којим је именована Комисија за јавну набавку.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник са отварања понуда број: без броја од 06.07.2020.године, у којем је констатовала да је благовремено пристигле шест понуда, те да није било примједби на поступак отварања понуда.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о прегледу и оцјени понуда број: 3701-1-ZK/20 од 13.07.2020.године, у којем је констатовала да једна понуда није прихватљива, те након извршеног бодовања предложила да се уговор за Лот 1 додијели понуђачу „ДЕФТЕР“ д.о.о. Сарајево.

Уговорни орган донио је Одлуку о избору најповољнијег понуђача за Лот 1 број: 3701-1-ОДУ/20 од 27.07.2020.године.

Незадовољан садржајем Одлуке о избору најповољнијег понуђача за Лот 1, понуђач „ALFA-OM“ д.о.о. Бања Лука (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 0448/1Z од 29.07.2020.године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 07.08.2020.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

Дана 27.07.2020. године, електронском поштом смо примили Одлуку о избору најповољнијег понуђача број 3701-1-ОДУ/20 за јавну набавку канцеларијског материјала за потребе ЈЗУ Болница „Свети апостол Лука“ Добој, лот 1 - тонери, којом је као најповољнији понуђач одабрано предузеће „Дефтер“ д.о.о. Сарајево. Из исте Одлуке сазнајемо да је првопласираном понуђачу уважен преференцијални третман домаћег на основу потврде бр. 08-410/20-1 коју је издала Привредна комора Федерације Босне и Херцеговине „којом потврђује да 50% роба коју он нуди задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу“.

Након оствареног увида у понуду понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, желимо да укажемо на сљедеће нетачности и неправилности:

- 1) Није тачно да у потврди о преференцијалном третману домаћег стоји да „50% роба коју он нуди задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу“ како је то наведено у Одлуци. У Потврди је наведено да „се потврђује да доле наведена роба задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу“, при том „доле наведена роба“ обухвата 6 ставки од укупно 25 колико је било на овом лоту.
- 2) Критеријум за примјену преференцијалног третмана домаћег није „да 50% роба коју он нуди задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу“, како је то наведено у Одлуци, већ да је најмање 50% укупне вриједности понуђених роба поријеклом из БиХ (како је наведено у ТД).
- 3) Потврда понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево обухвата само 6 ставки (од укупно 25), чиме се не може без икакве сумње доказати да је најмање 50% укупне вриједности понуђених роба поријеклом из БиХ. У потврди је наведено да је само 6 наведених ставки „са учешћем БХ компоненти преко 50% у укупној цијени производње наведених роба“. Ова и оваква потврда, чак и да јесте у потпуности истинита, не задовољава прописане услове. Формулација из потврде „преко 50%“ дозвољава да је вриједност „БХ компоненти“ и 51%. Вриједност укупне понуде је 17.355,20, вриједност побројаних ставки са Потврде је 11.374,00 (без ПДВ-а), тј. 65,54%, што би значило да је потребно да у побројаних 6 ставки са Потврде, преко 75% вриједности робе има БХ порекло (да би БХ роба имала преко 50% учешћа у укупној вриједности понуде), што потврдом није доказано - наведено је само „преко 50%“, што је далеко испод потребног удјела. Чак и у случају да је вриједност наведених 6 ставки једнака 90% вриједности укупне набавке, опет било недовољно да „БХ компоненте“ у њима учествују са преко 50% у укупној вриједности свих роба (51% од 90% је и даље испод 50% укупне вриједности). Неодређени постотак домаћег дијела производње (из потврде), уз не навођење података за све ставке, пружа могућност за њено произвољно тумачење. Као таква, Потврда Привредне коморе Федерације БиХ је требало одмах да буде одбачена као доказ за примјену преференцијалног третмана домаћег - јер она тај доказ није.
- 4) Код ставке бр. 5 у Потврди Привредне коморе су наведени уређаји који уопште не одговарају наведеном тонеру. За наведене уређаје се користи тонер ТН-2421 (далеко мањег капацитета од ТН- 3480). Уколико овако лако провјерљив податак издалац потврде не примјети, а при том на исту стави свој потпис и печат, имамо разлога да сумњамо у истинитост било ког податка из Потврде, и основ за сумњу да никаква провјера поријекла производње није ни вршена. Ни у овом случају, ни у другим поступцима на којима понуђач „Дефтер“ д.о.о. Сарајево користи потврде исте коморе и себи омогућава да му се понуде вреднују мање од конкуренције, што практично искључује све конкурентске понуде, а и уговорним органима доноси само повећање цијена по којима набављају робу, док, уколико су наше сумње тачне, нема чак ни теоретског позитивног утицаја на домаћу привреду и утиче на испоруку производа лошијег квалитета.

5) Подсјећамо да је УО јасно навео да неће прихватити репариране тонере (тачка 6.1 ТД), док на порталу понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево нисмо у свим случајевима могли наћи у понуди ни оригинале, ни нуђене тонере „домаће“ производње (нпр. спомињани ТН-3480), што нас опет наводи да одабрани понуђач уопште нема производњу нових тонера, већ да у најбољем случају пуни/репарира/рециклира истрошене тонере, а на шта се ни у ком случају не може примијенити преференцијални третман домаћег (по Закону о јавним набавкама и по самој Тендерској документацији). И што нас опет наводи на сумњу у истинитост података из достављене потврде Привредне коморе Федерације БиХ. Такође, доступне су нам информације о томе да је Спољнотрговинска комора БиХ издавала овакве потврде и за „репариране“ тонере и кертриџе, те да и у овом случају постоји могућност да је Привредна комора БиХ исто поступила, што је у супротности са законом и ТД (опет подсјећамо да је УО јасно назначио да су „репарирани“ тонери неприхватљиви).

6) Одабрани понуђач, судећи по овој потврди, има чак и сопствену производњу бубњева за ласерске уређаје. Напомињемо да је бубањ (друм) јединица, иако се користи у истом уређају, по својој природи и начину производње, врло различита од кертриџа за тонер. Прије свега по томе што има више електроничких и пластичних дијелова и далеко је компликованије израде. Наравно, као и у случају тонера, ни наведеног бубња (ДР-3000) немају у понуди на свом порталу, ни као оригинал, ни као „домаћи“. Веома смо упознати у стање на домаћем тржишту, више од 30 година се бавимо овим послом, како у случају тонера, тако и у случају бубњева - не постоји домаћа производња наведених производа. Што нас опет наводи на сумњу у истинитост података из достављене потврде Привредне коморе Федерације БиХ.

7) У достављеном актуелном изводу из судског регистра понуђача Дефтер д.о.о. Сарајево не постоје шифре које потврђују да је понуђач регистрован за производњу тонера, као и за производњу бубњева.

С обзиром на све претходно наведено, изјављујемо предметну жалбу, те предлагемо да уговорни орган, на основу члана 100. ЗЈН, донесе одлуку којом усваја предметну жалбу, поништи оспоравану одлуку, поништи примјена преференцијалног третмана домаћег за понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, изврши поновна анализа понуда и донесе нова одлука о избору најповољнијег понуђача.

Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, захтијевамо да се иста у законском року од 5 дана прослиједи другостепеном органу - Канцеларији за разматрање жалби Филијала Бања Лука, те предлагемо да Канцеларија за разматрање жалби исту усвоји те поништи оспоравану одлуку.

У случају основане жалбе потребно је и захтијевамо да нам се изврши поврат уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу прописаном чланом 108, став б. ЗЈН на сљедећи број жиро рачуна на који се поврат врши и то: 161 045 0000 5100 63.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

У поступку разматрања навода из предметне Жалбе Уговорни орган је утврдио следеће чињенице:

Подносилац жалбе је жалбу изјавио благовремено, иста је допуштена, изјављена од овлашћеног лица за заступање и достављена у одговарајућем броју примјерака.

1. Комисија за јавне набавке Уговорног органа ЈЗУ Болница „Свети апостол Лука“ Добој је у току евалуације понуда прихватила као валидан достављени оригинални документ Потврду број 08-410/20-1 од 01.07.2020. године коју је издала Привредна/Господарска комора Федерације Босне и Херцеговине „којом потврђује да 50% роба коју понуђач „Дефтер“ д.о.о. Сарајево нуди, задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу са учешћем БХ компоненти преко 50% у укупној цијени производње наведених роба“, сматрајући да је Привредна/Господарска комора Федерације Босне и Херцеговине приликом издавања наведене Потврде поступила у складу са својим надлежностима и процедурама и пословном етиком.

У одговору на жалбу изабрани понуђач „Дефтер“ д.о.о. Сарајево наводи:

У својој жалби, жалилац спори нашу Потврду о преференцијалном третману домаћег, коју смо доставили у предметној набави, потврда је издата од стране Привредне коморе Федерације Босне и Херцеговине, број: 08-410/20-1 од 01.07.2020. године.

У наведеној потврди се потврђује да наведена роба задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу, за укупно 6 ставки, са учешћем БХ компоненти преко 50% у укупној цијени производње наведених роба.

Наведена потврда се односи на сљедеће ставке из потврде и уређаје:

1. Toner DP CF244A за HP LaserJet Pro M /A/W/M28/28A/28W
2. Toner DP CE285A за HP P1102/1102w/M1212nf/M1132mfp

3. Toner DP MLT-D111S za Samsung Xpress M2020/2022/2022w/2070/2070w
4. Toner DP TN-1030 za Brother 1110/1111/1112
5. Toner DP TN-3480 za Brother HL-L2312/2352dw/2372dn
6. Toner DP DR-3000 za Brother HL-L5100DN

Уговорни орган је тендерском документацијом тачка 36. Преференцијални третман домаћег прописао сљедеће:

У смислу ове одредбе, домаће понуде су понуде које доставе физичка или правна лица са сједиштем у БиХ, основана у складу са законом БиХ, у којима је најмање 50% укупне вриједности од понуђених роба за извршење овог уговора је поријеклом из БиХ.

Најмање 50% укупне вриједности од понуђених роба за извршење овог уговора је поријеклом из БИХ.

У нашој достављеној потврди за 6 наведених ставки укупна вриједност прелази 50% чиме смо испоштовали услов који је Уговорни орган прописао, а односи се на преференцијални третман домаћег.

Жалилац у својој жалби наводи да смо понудили тонер који не одговара наведеном уређају, ради се о ставци 5. из Потврде. Жалилац не може знати које ми ознаке користимо и како ћемо их назвати, тонер који смо понудили одговара уређају, а који је Уговорни орган навео у Обрасцу за цијену понуде.

Жалилац наводи да нашој страници нема ни оригиналних ни тонера домаће производње, што за конкретну набавку није ни значајно, јер Уговорни орган није тражио никакав доказ од понуђача да наведене уређаје рекламирају на својој страници, тако да је овај навод жалиоца сувишан.

На наводе жалиоца да у достављеном изводу из судског регистра не постоји шифре које потврђује да смо регистровани за производњу тонера, напомињемо да у класификацији дјелатности не постоји посебна шифра за производњу тонера већ се тражена дјелатност сврстава у шифре дјелатности 28.23 и 30.010.

Прилог: Обавјештење о разврставању правног лица према класификацији дјелатности, издат од стране Федералног завода за статистику Сарајево, Служба за статистику за подручје Кантона Сарајево, датум 02.03.2016, број 07-32.5-5803/16

Производња канцеларијских машина и опреме (осим производње рачунара и периферне опреме)

Шифра дјелатности КД БИХ 2010: 28.23

Шифра дјелатности према КД: 30.010

Из свега наведеног одбацујемо наводе, које жалилац наводи у својој жалби, и тражимо од Канцеларије за разматрање жалби да одбаци овакву жалбу и потврди Одлуку Уговорног органа о додјели уговора.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и акта достављена од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлуку о провођењу поступка јавне набавке број: 3701/20 од 23.06.2020.године,
- Обавјештење о набавци број: 704-7-1-242-3-66/20 од 24.06.2020.године.
- Конкурентски захтјев за достављање понуда број протокола: 3701/20
- Записник о прегледу и оцјени понуда број: 3701-I-ZK/20 од 13.07.2020.године,
- Одлуку о избору најповољнијег понуђача за Лот 1 број: 3701-1-ОДУ/20 од 27.07.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 3701-ОЖ/20 од 03.08.2020.године.
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

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

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно у наведену Тендерску документацију, Записник и Одлуку те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **основана**.

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган нетачно и неправилно оцијенио Потврду број: 08-410/20-1 од 01.07.2020.године издату од стране Привредне/Господарске коморе Федерације Босне и Херцеговине, а којом се доказује примјена преференцијалног третмана домаћег, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан**.

Вијеће овог органа утврдило је сљедеће чињенице:

- Да је тачком 36. Конкурентског захтјева(преференцијални третман домаћег) између осталог прописано сљедеће:
„.....У смислу ове одредбе, домаће понуде су понуде које доставе физичка и правна лица са сједиштем у БиХ, основана у складу са законом БиХ, у којима је најмање 50% укупне вриједности од понуђене робе за извршење овог уговора је поријеклом из БиХ.
- Да се на страни 18 и 19. понуде понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево налази Потврда број: 08-410/20-1 од 01.07.2020.године, издата од стране Привредне/Господарске коморе Федерације Босне и Херцеговине, а у којој је између осталог наведено сљедеће:
„Којом се потврђује да доле наведена роба задовољава услове за издавање сертификата о бх поријеклу:
 1. Toner DP CF244A за HP LaserJet Pro M /A/W/M28/28A/28W
 2. Toner DP CE285A за HP P1102/1102w/M1212nf/M1132mfp
 3. Toner DP MLT-D111S за Samsung Xpress M2020/2022/2022w/2070/2070w
 4. Toner DP TN-1030 за Brother 1110/1111/1112
 5. Toner DP TN-3480 за Brother HL-L2312/2352dw/2372dn
 6. Toner DP DR-3000 за Brother HL-L5100DN*са учешћем БХ компоненти преко 50% у укупној цијени производње наведених роба.“*
- Да се на странама од 7 до 9. понуде понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево налази Образац за цијену понуде, у којем је поред шест производа који су наведени у предметној Потврди налази још 19. производа, односно укупно 25. производа.

Из наведених чињеница вијеће овог органа је утврдило сљедеће:

- Да основано Жалилац наводи да је у Потврди коју је понуђач „Дефтер“ д.о.о. Сарајево доставио као доказ о примјени преференцијалног третмана домаћег наведено 6. производа са учешћем БХ компоненти **преко** 50% у укупној цијени производње наведених роба, те с тим у вези сасвим је јасно да у предметној Потврди није прецизно одређено учешће БХ компоненти, да ли је то 51%, 52% или 99%, од укупне цијене производње наведених роба, јер ако узмемо за примјер да је учешће БХ компоненти 51%, а понуђена цијена овог понуђача за ове производе износи 11.374,00 КМ без ПДВ-а, значи да би БХ компоненте у цијени учествовале са износом од 5.800,74 КМ, а укупна понуђена цијена свих производа овог понуђача износи 17.355,20 КМ, из чега се једноставно може закључити да се у овом случају, не би могао примјенити преференцијални третман домаћег, јер је учешће БХ компоненти мање од 50% понуђене робе.
Према томе, вијеће овог органа сматра да се са сигурношћу не може утврдити да ли достављена Потврда задовољава постављени услов из тачке 36. Конкурентског захтјева да је за примјену преференцијалног третмана домаћег потребно да је најмање 50% укупне вриједности од понуђене робе (у обрасцу за цијену понуде наведено 25. производа) за извршење овог уговора је поријеклом из БиХ.

Дакле, вијеће овог органа сматра да би предметна Потврда могла послужити као доказ о примјени преференцијалног третмана домаћег само у случају да је за предмет набавке за Лот 1 било само ових 6. производа који су наведени у Потврди.

Имајући у виду све наведено вијеће овог органа сматра да је Комисија за јавну набавку није правилно и потпуно утврдила чињенично стање када је као доказ о примјени преференцијалног третмана домаћег прихватила Потврду број: 08-410/20-1 од 01.07.2020.године издата од стране Привредне/Господарске коморе Федерације Босне и Херцеговине, а која се налази на странама 18 и 19. понуде понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, јер се из наведе Потврде не види однос БХ компоненти у односу на свих 25. производа који су предмет јавне набавке за Лот 1, већ се види однос БХ компоненти само за 6. наведених производа.

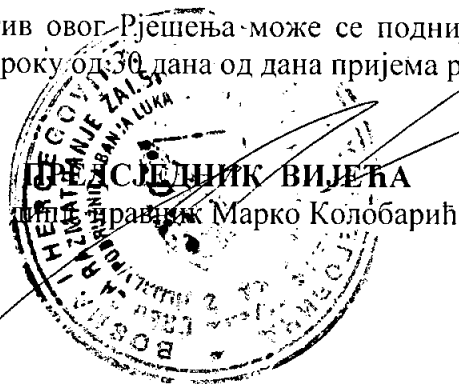
Вијеће овог орган сматра да су остали наводи Жалиоца, да се ради о репарираним тонерима, да изабрани понуђач има сопствену производњу бубњева за ласерске уређаје, односно да нема производњу нових тонера, те да сумња у било који податак из потврде, произвољни и паушални, те исте није ни разматрало.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Повратак уплаћени средстава под тачком 3. диспозитива овог Рјешења ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ“, број:86/14).

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни управни акт. Против овог Рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Достављено:

- „ALFA-OM“ д.о.о. Бања Лука,
- ЈЗУ Болница „Свети апостол Лука“ Добој,
- „Дефтер“ д.о.о. Сарајево,
- евиденцији,
- а/а

