BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01.07-1-2639-8/20.
Сарајево, 13.10.2020. године.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби групе понуђача "Калдера company" д.о.о. Лакташи, изјављена против Одлуке о резултатима окончаног поступка јавне набавке број: 1404-1-1-76-3-52/20. за набавку оптичких каблова са опремом и избору најповољнијег понуђача број: 5400-5/20 од 07.09.2020. године (ЛОТ 1) у поступку јавне набавке оптичких каблова и овјеса, уговорног органа Мјешовити холдинг "Електропривреда Републике Српске" Матично предзеће а.д. Требиње Зависно предузеће "Електро Добој" а.д. Добој, 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 13.10.2020. године, донесено је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја.

Поништава се акт уговорног органа Мјешовити холдинг "Електропривреда Републике Српске" Матично предзеће а.д. Требиње Зависно предузеће "Електро Добој" а.д. Добој:

- **Одлука о резултатима окончаног поступка јавне набавке број: 1404-1-1-76-3-52/20. за набавку оптичких каблова са опремом и избору најповољнијег понуђача број: 5400-5/20 од 07.09.2020. године (ЛОТ 1).**

Предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.

Усваја се захтјев жалиоца понуђача/жалиоца "Калдера company" д.о.о. Лакташи за повратуплаћених средстава на име накнаде жалбеног поступка у износу од 2.500,00 КМ.

О б р а з л о ж е њ е

Уговорни орган је покренуо је поступак јавне набавке ЛОТ 1-набавка оптичких каблова и овјеса, који је објавио на Порталу јавних набавки, број обавјештења: 1404-1-1-76-3-52/20. од 14.05.2020. године.

Група понуђача "Калдера company" д.о.о. Лакташи, поднио је жалбу број:229-1/20.од 17.09.2020. године, која је путем уговорног органа, запримљена код овог органа 29.09.2020. године, против Одлуке о резултатима окончаног поступка јавне набавке број: 1404-1-1-76-3-52/20. за набавку оптичких каблова са опремом и избору најповољнијег понуђача број: 5400-5/20 од 07.09.2020. године (ЛОТ 1) у поступку јавне набавке оптичких

каблова и овјеса, уговорног органа Мјешовити холдинг "Електропривреда Републике Српске" Матично предзеће а.д. Требиње Зависн предузеће "Електро Добој" а.д. Добој.

Жалилац је жалбу засновао на следећим жалбеним наводима:

1. Изабрани понуђач за ЛОТ 1 "Телеинвест" д.о.о. Сарајево, није на исправан и потпун начин попунио Изјаву о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка од а) до д) Закона о јавним набавкама, Изјаву о испуњености услова из члана 47. став (1) тачка од а) до д) и (4) Закона о јавним набавкама и Писмену изјаву у вези члана 52. став (2) Закона о јавним набавкама. У Изјави о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка од а) до д) Закона о јавним набавкама достављеној на страни 21. понуде, изабрани понуђач није уписао положај представника привредног друштва, као ни број Службеног гласника БиХ у којем је објављено Обавјештење о предметној набавци.

У Изјави о испуњености услова из члана 47. став (1) тачка од а) до д) и (4) Закона о јавним набавкама достављеној на страни 30. понуде, изабрани понуђач није уписао положај представника привредног друштва које је дало изјаву, као ни број Службеног гласника БиХ у којем је објављено Обавјештење о предметној набавци.

У Писменој изјави у вези члана 52. став (2) Закона о јавним набавкама достављеној на страни 44. понуде, изабрани понуђач није уписао положај представника привредног друштва, као ни број Службеног гласника БиХ у којем је објављено Обавјештење о предметној набавци.

2. Понуђач "Телеинвест" д.о.о. Сарајево у Обрасцу за цијену понуде, ЛОТ 1-Набавка оптичких каблова и овјеса навео је да у оквиру сета за ставку 2-Затезни сет за АДСС, нуди челични оков "Shackle M12 with safety pin (5828)" произвођача Теленцо. Увидом у достављени узорак уочено је да није достављен узорак произвођача наведеног у понуди него узорак произвођача Дебељк Индустрија вијка д.о.о. Сарајево, што се јасно види ознаком произвођача на самом узорку. Дакле, "Телеинвест" д.о.о. Сарајево, није доставио узорак понуђене робе. У прилогу достављамо слику узорка са ознаком произвођача као доказ наведене тврдње.

3. У понуди изабраног понуђача "Телеинвест" д.о.о. Сарајево на страни 20, Анекс 3- Образац за цијену понуде, ЛОТ –Набавка оптичких каблова и овјеса, ставка рб. 2-Затезни сет за АДСС наведено је сљедеће:

- Произвођач опреме: Теленцо
- Земља поријекла: Француска
- Тип/модел/ознака: GSDE AR 1050 (7640)+C THIMBLE (THIMBLE TYPE B) (5948)+PIN TYPE BRACKET 7/05 (0151)+SHACKLE M12 WITH SAFETY PIN (5828)+M12 TURNBUCKLE 30/04 (0150). Неправилност је у земљи поријекла наведене опреме. Тачне земље поријекла наведене опреме су:

Произвођач+Ознака	Земља поријекла
Теленцо ГСДЕ АР 1050	Тајланд
Теленцо 5948	Индија
Теленцо 30/04	Кина
Теленцо 5828	Кина
Теленцо 7/05	Кина

Наведено доказујемо званичном потврдом произвођача Теленцо о поријеклу и оригиналности опреме (у прилогу).

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266

4. У понуди изабраног понуђача "Телеинвест" д.о.о. Сарајево, на страни 21., Анекс 3- Образац за цијену понуде, ЛОТ 1- Набавка оптичких каблова и овјеса, ставка рб. 3- Носни сет за АДСС наведено је сљедеће:

- Произвођач опреме: Теленцо
- Земља поријекла: Француска
- Тип/модел/ознака: GSDE AR 1050 WHITE (7646)+CS SUSPENSION BRACKET (6480)+ BQC12X50 HOOK BOLT. Неправилност је у земљи поријекла наведене опреме. Тачне земље поријекла наведене опреме су:

Произвођач+Ознака	Земља поријекла
Теленцо GSHS AR 1050	Тајланд
Теленцо CS+BQC12X50	Индија

Наведено доказујемо званичном потврдом произвођача Теленцо о поријеклу и оригиналности опреме (у прилогу)

5. У понуди изабраног понуђача "Телеинвест" д.о.о. Сарајево, на страни 21., Анекс 3- Образац за цијену понуде, ЛОТ 1- Набавка оптичких каблова и овјеса, ставка рб. 4-Носач резерве оптичког кабла на стубу наведено је сљедеће:

- Произвођач опреме: Теленцо
- Земља поријекла: Француска
- Тип/модел/ознака: FOSB (3288).

Неправилност је у земљи поријекла наведене опреме. Тачна земља поријекла наведене опреме је:

Произвођач+Ознака	Земља поријекла
Теленцо FOSB	Португал

Наведено доказујемо званичном потврдом произвођача Теленцо о поријеклу и оригиналности опреме (у прилогу)

Како би се поступак јавне набавке спровео транспарентно и како би се обазбједио подједнак положај свих понуђача, преме основним принципима закона о јавним набавкама јако је важно да сви понуђачи имају једнак третман. Све понуде које нису припремљене према захтјевима и условима дефинисаним у тендерској документацији морају бити окарактерисане као неприхватљиве и у складу са чланом 68. (Разлози за одбацивање захтјева за учешће или понуде), став (4) и) понуда није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске документације.

Жалилац тражи од овог органа да жалбу усвоји и поништи оспоравани акт уговорног органа, а актом број: ЈН2-01.07.1-2639-6/20. од 06.10.2020. године захтјева повратак накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 2.500,00 КМ.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних предпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, 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.

Уговорни орган је актом број: 10548/20. од 24.09.2020. године, заједно са изјашњењем доставио овом органу документацију потребну за одлучивање по предметној жалби.

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266

Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Жалба је основана.

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

- Одлуком број: 5400/20-0 од 13.05.2020. године, покренут је поступак предметне набавке, процјењена вриједност набавке је 850.000,00 КМ, поступак отворени,
- Тендерском документацијом број: 5400/20. од мај 2020. године, путем отвореног поступка прописан је поступак јавне набавке;
- Према Записнику о прегледу и оцјени оцјени понуда број: 5400-4/20 од 07.09.2020. године, за ЛОТ 1 на вријеме су четири прихватљиве понуде;
- Одлуком о резултатима окончаног поступка јавне набавке број: 1404-1-1-76-3-52/20. за набавку оптичких каблова са опремом и избору најповољнијег понуђача број: 5400-5/20 од 07.09.2020. године (ЛОТ 1) за најповољнијег поуђача изабран је "Телеинвест" д.о.о. Сарајево, чија понуда је износила 1.486.132,00 КМ без ПДВ-а.

У вези **првог жалбеног навода** овај орган је увидом у предметну тендерску документацију утврдио да је уговорни орган прописао сљедеће акте:

- Анекс 5-Изјава о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ ("Службени гласник БиХ", број: 39/14.),
- Анекс 5-Изјава о испуњености услова из члана 47. став (1) тачка а) до д) и (4) Закона о јавним набавкама БиХ ("Службени гласник БиХ", број: 39/14.),
- Анекс 6- Писмена изјава у вези члана 52. став (2) Закона о јавним набавкама

у којима је захтјевао да потенцијални кандидати/понуђачи у истим попуне положај лица у правном лицу као и број службеног гласника у коме је објављено обавјештење о јавној набавци.

Увидом у понуду изабраног понуђача овај орган је утврдио да је исти доставио следеће документе:

- На страни 21. понуде налази се Анекс 5-Изјава о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ ("Службени гласник БиХ", број: 39/14.),
- На страни 30. понуде налази се Анекс 5-Изјава о испуњености услова из члана 47. став (1) тачка а) до д) и (4) Закона о јавним набавкама БиХ ("Службени гласник БиХ", број: 39/14.),
- На страни 44. понуде налази се Анекс 6- Писмена изјава у вези члана 52. став (2) Закона о јавним набавкама

у којима од стране изабраног понуђача није наведен положај лица у правном лицу као и број службеног гласника у коме је објављено обавјештење о јавној набавци. Истовремено у спорним изјавама од стране групе понуђачаје наведен број Обавјештења о набавци, тако да се несумњиво може утврдити на који поступак се односе предметне изјаве.

- На страни 24-27. понуде налази се Актуелни извод из судског регистра број: 065-0-Рег3-20-004588 од 25.06.2020. године, у коме се види да је оснивач истог Хасанбеговић Сувад.

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266

Имајући у виду предње наведено утврђено чињенично стање, овај орган цијени да је из Актуелног извода из судског регистра број: 065-0-РегЗ-20-004588 од 25.06.2020. године, а који је саставни дио понуде јасно види да је Хасанбеговић Сувад, лице које је и дало наведене изјаве оснивач изабраног понуђача, тако да пропуст који се односи на непопуњавање положаја лица у правном лицу, није од утицаја на коначну одлуку овог органа. Овај орган указује да поступак јавне набавке јесте строго формалан поступак, али понуду што се тиче форме, неприхватљивом чини ако је пропуштено да се уопште достави одређени акт или доказ тражен тендерском документацијом али не и одређени пропуст унутар документа ако се из садржаја цјелокупне понуде јасно и недвосмислено може утврдити да пропуст унутар документа не утиче на ваљаност понуде. Зато је и законодавац у одјељку А. Поглавље II провођење поступка јавне набавке (квалификација кандидата и понуђача) прописао поступак провјере квалификације добављача, ограничење за учешће у поступку јавне набавке, техничке и професионалне способности добављача, те остале критерије оцјене понуде те чланом 68. Закона о јавним набавкама прописао разлоге за одбацивање понуде. Члан 68. став 4. тачка и) прописује да је уговорни орган дужан одбацити понуду ако понуда није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске докумнетације. Правилним тумачењем наведене одредбе јасно се може утврдити да је уговорни орган дужан одбацити понуду која је непотпуна, дакле недостаје јој неки од докумената или не испуњава неки од захтјева тендерске документације, дакле понуда не задовољава постављене услове. С тим у вези, овај орган цијени да погрешно уписан број службеног гласника имајући у виду да је изабрани понуђач правилно попунио назив и врсту поступка набавке, не указује на то да је понуда изабраног понуђача неотпуна, односно не недостаје јој неки од докумената нити је понуда која не задовољава услове тендерске документације то исту уговорни орган и није требао одбацити као неприхватљиву у смислу одредбе члана 68. Закона о јавним набавкама БиХ. **Жалбени навод је неоснован.**

У вези **другог и трећег жалбеног навода** овај орган је увидом у предметну тендерску документацију утврдио да је уговорни орган за ЛОТ 1 који се односи на набавку оптичких каблова и овјеса прописао Анекс 3-Образац за цијену понуде у ком је под ставком 2. Затезни сет за АДСС од понуђача захтјевао да попуне произвођача, земљу поријекла и тип/модел/ознака.

У Анекс 8-Техничке спецификације уговорни орган је прописао да код примљених узорака комисија ће прегледати узорке и провјераваће следеће:

- ЛОТ 1 ставка 2. да ли узорак овјеса посједује све елементе из техничке спецификације који су тражени, да ли су димензије узорака одговарајуће.

Такође, предметном тендерском документацијом тачка 11. подтачка ј) уговорни орган је захтјевао да понуђачи за понуђени предмет набавке уз понуду доставе и каталошку документацију понуђених производа.

Увидом у понуду изабраног понуђача овај орган је утврдио да је исти на страни 9-11 за ЛОТ 1 доставио Анекс 3-Образац за цијену понуде, у коме је под ставком 2. Затезни сет за АДСС навео следеће:

- Произвођач опреме: Теленцо
- Земља поријекла: Француска
- Тип/модел/ознака: GSDE AR 1050 (7640)+C THIMBLE (THIMBLE TYPE B) (5948)+PIN TYPE BRACKET 7/05 (0151)+SHACKLE M12 WITH SAFETY PIN (5828)+M12 TURNBUCKLE 30/04 (0150).

На страни 49-71. изабрани понуђач је за ЛОТ 1 доставио каталог произвођача Телеинвест д.о.о. Сарајево.

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266

У свом изјашњењу уговорни орган наводи да: "Поновним прегледом каталошке документације понуђача утврђено је да достављени узорак у потпуности одговара приказаном елементу на страни број 65. под ознаком "Shackle M12 with safety pin (5828)" произвођача Теленцо, што се види из приложеног (Прилози 1 и 2). Облик и димензије ова два елемента су подударни, као и величина М12. Када је у питању жалбени навод да је достављен узорак произовђача Дебељак индустрија вијака д.о.о. Сарајево, уговорни орган на основу ознаке на вијку не може да доноси овакве закључке јер сам узорак одговара ономе из каталога. На достављеном узорку понуђача Телеинвест д.о.о је наведена ознака ДИВ 8.8. на самом вијку М12, док је на достављеном узорку жалиоца наведена ознака Телиин ½ што се види на достављеној фотографији у прилогу (Прилог 3). Нити из овога уговорни орган не може да утврди да је достављени узорак жалиоца понуђача Теленцо, изузев самог облика и конструкције која је подударна према каталогу, као и код понуђача Телеинвест д.о.о. Према томе, уговорни орган на основу достављених узорака у поступку јавне набавке транспарентно врши преглед истих и утврђује да су оба узорка и добављача Телеинвест д.о.о. и Калдера company у складу са достављеним каталошким документацијама".

Имајући у виду предње наведено изјашњење уговорног органа, овај орган цијени да је исто површно, јер је уговорни орган у обавези да изврши провјеру спорних података. Недопустиво је да уговорни орган предметном тендерском документацијом захтјева доставу узорака, као и земљу поријекла предмета набавке, а затим да по израженој сумњи не изврши провјеру спорних података, јер исти представљају битан параметар који је од стране уговорног органа и захтјеван и ниједном одредбом није дата могућност да понуђачи достављају нешто другачије и различито од захтјеваног. Према томе уговорни орган је дужан да се приликом одабира најповољнијег понуђача придржава услова постављених у предметној тендерској документацији, те у складу с истим врши оцјену понуда и избор најповољнијег понуђача. Законом о јавним набавкама је дефинисано да је поступак јавне набавке строго формалан поступак који садржи низ форми које морају да се испуне како би понуђачи задовољили тражене услове тендерском документацијом те свако погрешно достављање или недостављање захтјеваног податка чини повреду поступка јавне набавке. **Жалбени наводи су основани.**

У вези **четвртог и петог жалбеног навода** овај орган је увидом у предметну тендерску документацију утврдио да је уговорни орган за ЛОТ 1 који се односи на набавку оптичких каблова и овјеса прописао Анекс 3-Образац за цијену понуде у ком је под ставком 3. Носни сет за АДСС као и за ставку 4. Носач резерве оптичког кабла на стубу од понуђача захтјевао да попуне произвођача, земљу поријекла и тип/модел/ознака.

У Анекс 8-Техничке спецификације уговорни орган је прописао да код примљених узорака комисија ће прегледати узорке и провјераваће следеће:

- ЛОТ 1 ставка 3. да ли узорак овјеса посједује све елементе који су тражени, да ли су димензије узорака одговарајуће.
- ЛОТ 1 ставка 4. да ли узорак има елементе који су тражени и да ли су димензије одговарајуће.

Такође, предметном тендерском документацијом тачка 11. подтачка j) уговорни орган је захтјевао да понуђачи за понуђени предмет набавке уз понуду доставе и каталошку документацију понуђених производа.

Увидом у понуду изабраног понуђача овај орган је утврдио да је исти на страни 9-11 за ЛОТ 1 доставио Анекс 3-Образац за цијену понуде, у коме је под ставком 3. Носни сет за АДСС наведено је сљедеће:

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266

- Произвођач опреме: Теленцо
- Земља поријекла: Француска
- Тип/модел/ознака: GSDE AR 1050 WHITE (7646)+CS SUSPENSION BRACKET (6480)+ BQC12X50 HOOK BOLT.

За ставку 4.- у понуди изабраног понуђача, на страни 21. налази се, Анекс 3- Образац за цијену понуде, ЛОТ 1- Набавка оптичких каблова и овјеса, ставка рб. 4-Носач резерве оптичког кабла на стубу, гдје је наведено сљедеће:

- Произвођач опреме: Теленцо
- Земља поријекла: Француска
- Тип/модел/ознака: FOSB (3288).

У свом изјашњењу уговорни орган наводи да: "Жалилац је доставио цертификат произвођача о поријеклу и оригиналности опреме. Овај цертификат уговорни орган не може користити за евалуацију понуда из више разлога:

1. Овај цертификат није захтјеван тендерским документом нити је дио понуде нити једног понуђача.
2. Наведени цертификат жалилац је прибављао за потребе својих узорака и исти се не може користити у сврху доказивања поријекла опреме других добављача. Цертификат који је жалилац доставио потврђује само да су његови узорци из наведених земаља, а нигдје није навадено да произвођач Теленцо Француска производи овјесу опрему само у овим земљама. Изричито је наведено да за потребе набавке број 5400/20 достављени узорци су из наведених земаља, без образложења гдје све наведени произвођач глобално производи ову врсту опреме.
3. Цертификат је издат дана 18.06.2020., 45 дана прије отварања понуда код уговорног органа. Уколико произвођач опреме у овом периоду промијени локацију производње то овим цертификатом ниеј обухваћено.
4. Произвођач опреме Теленцо је из Француске, што је и навођено у понуди понуђача Телеинвест д.о.о. Уговорни орган нема механизам нити право да доказује да понуђени узорци нису из земље произвођача опреме, нарочито ако се зна да на узорцима није наведена земља производње".

Имајући у виду предње наведено изјашњење уговрног органа у коме наводи да "...,Уговорни орган нема механизам нити право да доказује да понуђени узорци нису из земље произвођача опреме, нарочито ако се зна да на узорцима није наведена земља производње...", овај орган цијени да је исто неприхватљиво, јер уговорни орган је тај који прописује предметну тендерску документацију и у вези с тим услове и доказе које захјева. С обзиром да је уговонри орган од понуђача захтјевао да у својим понудама наведу и земљу поријекла понуђене робе, то онда исто има своју сврху и значај, па је самим тим уговорни орган у обавези да сваки детаљ и достављени податак провјери. Такође, уговорни орган је предметном документацијом за предмет јавне набавке захтјевао да потенцијални кандидати/понуђачи доставе и каталошку документацију, тако да све оно што је наведено у Анексу 3 мора да буде једнозначно са достављенм каталозима, односно узорцима. Законом о јавним набавкама је дефинисано да је поступак јавне набавке строго формалан поступак који садржи низ форми које морају да се испуне како би понуђачи задовољили тражене услове тендерском документацијом те свако погрешно достављање или недостављање захтјеваног податка чини повреду поступка јавне набавке. **Жалбени наводи су основани.**

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266

У поновном поступку уговорни орган је у обавези да изврши провјеру спорних података, уважавајући ставове овог органа наведене у овом рјешењу, затим изврши поновну евалуацију пристиглих понуда, те донесе правилну и на закону засновану одлуку, и предмет настави у складу са Законом, подзаконским актима и предметном тендерском документацијом.

Повратуплаћених 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 повратанаканда ("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.

ПРЕДСЈЕДНИЦА ВИЈЕЋА

Драгана Шобот

Доставити:
- "Калдера company" д.о.о. Лакташи
  Кобатовци бб
  78 250 Лакташи,

- Мјешовити холдинг "Електропривреда Републике Српске"
  Матично предзеће а.д. Требиње
  Зависно предузеће "Електро Добој" а.д. Добој
  Николе Пашића број 77
  74 000 Добој,

- *евиденцији,*
- *а/а.*

Сарајево, Дубровачка 6; Тел: ++387 33 259-265 Фах: ++387 33 259-266