BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2791-8/20

Mostar, 29.10.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 10658/20 od 25.09.2020. godine, žalitelja VmS group d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 2453/20 od 22.09.2020. godine u konkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka i isporuka vodomjera"*, ugovornog organa JP Komunalno d.o.o. Žepče, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća I održanoj 29.10.2020. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **ODBIJA SE** žalba žalitelja VmS group d.o.o. Sarajevo, izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 2453/20 od 22.09.2020. godine u konkurentskom postupku javne nabavke *„Nabavka i isporuka vodomjera"*, ugovornog organa JP Komunalno d.o.o. Žepče, kao **neosnovana**.
2. **ODBIJA SE** zahtjev za povrat naknade uplaćene na ime pokretanja žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

JP Komunalno d.o.o. Žepče (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog konkurentskog postupka javne nabavke *„Nabavka i isporuka vodomjera"*, donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 2453/20 od 22.09.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 492-7-1-33-3-13/20 objavljeno je putem portala javnih nabavki 21.08.2020. godine.

Ponuđač VmS group d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 2453/20 od 22.09.2020. godine, izjavio je žalbu 25.09.2020. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5)

Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 02.10.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 22.10.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Novom Odlukom Direktora J.P. Komunalno d.o.o. Žepče broj: 2453/20 od 22.09.2020. godine Ugovor za javnu nabavu roba „Nabava i isporuka vodomjera" dodijeljen je ponuđaču IKOM d.o.o. Livno prema ponudi broj 01_25-08/20 od 25.08.2020. godine sa ponuđenom cijenom od 16.495,00 KM bez PDV, kao jedinu ekonomski prihvatljivu i kvalifikacijski ispravnu ponudu. Ova odluka nije na zakonu utemeljena.
Pravni interes Žalitelja za izjavljivanje predmetne žalbe ja nesporan jer je isti dostavio ponudu, ali je utvrđenjem činjeničnog stanja u postupku pregleda i ocjene ponuda Žaliteljeva ponuda ocijenjena kao neprihvatljiva iz razloga što tehničke karakteristike ponuđenih proizvoda ne odgovaraju traženim karakteristikama predmetnih proizvoda navedenih i traženih u TD.
Žalitelj izjavljuje predmetnu Žalbu zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja u postupku pregleda i ocjene ponuda, te posljedično tome pogrešne primjene materijalnog prava, odnosno kršenja opštih načela ZJN BiH član 3. stavka 1.
Žalitelj izjavljuje žalbu jer je Ugovorno tijelo diskriminatorskom odredbom o tehničkoj specifikaciji traženih vodomjera, onemogućilo Žalitelja kao i sve ostale sudionike na tržištu izuzev društva IKOM d.o.o. Livno, u sudjelovanju u predmetnom postupku javne nabave i to iz razloga što je spornim oderedbama zapravo opisalo performanse konkertnih proizvoda proizvođača „IKOM" i to višemlaznih mokrih vodomjera IKOM M100i čime je ovaj postupak javne nabave doveo do apsurda.
Odredbom načela ZJN BiH član 3. stavka 1. propisana je obaveza Ugovornog organa da postupa transparentno, da se u postupku javne nabave prema kandidatim/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom.
Odredbom načela ZJN BiH član 53. stavka 1. propisano je kako Ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladno s odedbama ovog zakona, dok je stavkom 5. istog člana propisana obaveza Ugovornog organa da prilikom pripreme tenderske dokumentacije, poštuje principe jednakog tretmana i nediskriminacije ponuditelja. Također, članom 54. stavka 1. ZJN BiH propisano je da tehničke specifikacije moraju svim kandidatima/ponuditeljima omogućiti jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju.
Ugovorni organ je usko propisanom tehničkom specifikacijom vodomjera, suzio nadmetanje, koncipirajući tendersku dokumentaciju isključivo prema tehničkim karakteristikama jednog proizvođača - „IKOM" koji jedini ima višemlazne mokre vodomjere datih karakteristika (sa tačno određenim karakteristikama mogućnosti ugradnje u horizontalnom- C klasa R160 i vertikalnom položaju- B klasa R80, kao i vodomjeru s prirubnicama red.br.7 iz tehničke specifikacije), što se može utvrditi uvidom u katalog vodomjera proizvođača „IKOM" višemlazni

mokri vodomjer IKOM M100i (str.6-10 ponude ponuđača IKOM d.o.o. Livno) kojim se jasno upućuje na taj vodomjer.
Evidentno je da Žalioc trpi štetu iz razloga što je Ugovorni organ pogrešno utvrdio činjenično stanje, da obje ponude zadovaljavaju zahtjeve tenderske dokumentacije, dozvolio provedbu e-aukcije sa pozitivnim ishodom u korist Žalioca donošenjem Odluke o izboru najpovoljnije ponude 2396/20 od 14.09.2020. godine, a onda nakon žalbe ponuditelja IKOM d.o.o. Livno, poništio odluku i donio novu 2453/20 od 22.09.2020. godine u korist IKOM d.o.o. Livno čime je prekršio Odredbe načela ZJN BiH član 3. stavka 1. kojom je propisana obaveza Ugovornog organa da postupa transparentno.
Sa Ugovornim organom imamo dugogodišnju suradnju sa isporukama istih vodomjera, te ne vidimo razlog odbijanja naše ponude.
Sukladno svemu naprijed navedenome, Žalitelj moli Naslov da razmotri i usvoji navode iz ove Žalbe, te poništi Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 2453/20 od 22.09.2020. godine.
Ukoliko Ugovorno tijelo ne prihvati našu Žalbu te pošalje istu Uredu za razmatranje žalbi BiH na odlučivanje Žalitelj traži naknadu troška žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM na ime naknade za žalbu, odnosno povrat pristojbe na žalbu po određenju suda.

Ugovorni organ je aktom broj 2525/20 od 30.09.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

Na Žalbu ponuđača VmS group d.o.o. Sarajevo broj: 10658/20, od 25.09.2020 (zaprimljena 28.09.2020. godine) protiv nove Odluke o izboru najpovoljnije ponude broj: 2453/20 od 22.09.2020. godine u postupku javne nabave " Nabava i isporuka vodomjera".
Ugovorni organ JP "KOMUNALNO" d.o.o. Žepče je pokrenuo postupak javne nabave "Nabava i isporuka vodomjera" objavljivanjem konkurentskog Zahtjeva za dostavu ponude na Portalu javnih nabava BiH www.ejn.gov.ba dana 21.08.2020, broj Obavijesti o nabavi: 492-7-1-33-3-13/20, te je od šesnaest (16) ponuđača koji su preuzeli tendersku dokumentaciju u utvrđenom roku za preuzimanje tenderske dokumentacije, uputio tri (3) zahtjeva za dostavu ponude, da bi u utvrđenom roku za prijem ponude tj. do 01.09.2020.godine dva (2) ponuđača dostavila ponudu za nabavu vodovodnog materijala i to:
1. VmS group d.o.o. Sarajevo
2. IKOM d.o.o. Livno
Nakon provedenog postupka javne nabave u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) Ugovorni organ je na preporuku Povjerenstva za javne nabave JP "KOMUNALNO" d.o.o Žepče donio Odluku o izboru najpovoljnije ponude broj: 2396/20 od 14.09.2020. godine prema kojoj Odluci je bio izabran ponuđač VmS group d.o.o Sarajevo, na koju je drugo rangirani ponuđač "IKOM" d.o.o. Livno blagovremeno uložio Žalbu 17.09.2020. godine, nakon čega je Ugovorni organ ispitao osnovanost uložene Žalbe i donio 22.09.2020. godine novu Odluku broj: 2453/20, kojom je stavio van snage prethodno donesenu Odluku i prihvatio kao jedinu ekonomski prihvatljivu i kvalifikacijski ispravnu ponudu ponuđača "IKOM" d.o.o. Livno, gdje bi ukupna vrijednost Ugovora između Ugovornog tijela i najpovoljnijeg ponuđača iznosila 16.495,00 KM.

Dana 28.09.2020. godine Ugovorni organ JP"KOMUNALNO" d.o.o. Žepče je zaprimio Žalbu ponuđača VmS group d.o.o. Sarajevo broj: 10658/20, na novu Odluku o izboru najpovoljnije ponude nabavke i isporuke vodomjera broj: 2453/20 od 22.09.2020. godine, kojom je izabrana ponuda ponuđača "IKOM"d.o.o Livno kao jedina prihvatljiva ponuda, sa ponuđenom cijenom od 16.495,00 KM.
Žalioc VmS group d.o.o. Sarajevo izjavio je predmetnu Žalbu sa navodima da je u postupku gore navedene javne nabave pogrešno i nepotpuno utvrđeno činjenično stanje i ocjena ponude, te posljedično tome pogrešno primijenjene odredbe materijalnog prava, odnosno kršenje načela Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) član 3. Stav 1. što tvrdimo nije točno i Žalba je neosnovana.
Ugovorni organ JP 'KOMUNALNO" d.o.o. Žepče je u postupku javne nabave "Nabava i isporuka vodomjera" postupao u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) član 3, stav 1, odnosno jednako i ne diskriminirajuće prema svim ponuđačima, pa tako i prema ponuđaču VmS group d.o.o. Sarajevo, isto tako tenderska dokumentacija je pripremljena sukladno odredbama ovog Zakona, pri čemu su poštovani principi jednakog tretmana i nediskriminacije ponuditelja. Činjenica je da tehničke specifikacije moraju svim kandidatima/ponuditeljima omogućiti jednak i ne diskriminirajući pristup u nadmetanju kako nalaže član 54. Stav 1 Zakona o javnim nabavkama, što smatramo da je u ovom postupku javne nabave ispoštovano, ali isto tako je činjenica da tehnička specifikacija žalioca nije odgovarala izvedbenom i funkcionalnom Zahtjevu Ugovornog organa.
Prema članu 101. stav 1. točka b) žalioc, u ovom slučaju Vms group d.o.o. Sarajevo je imao rok od 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije da izjavi Žalbu Ugovornom organu ukoliko je smatrao da se vrši povreda odredbe člana 3. stav 1. ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), odnosno da su odredbe o tehničkoj specifikaciji traženih vodomjera u predmetnom postupku javne nabave prilagođene konkretnom proizvodu proizvođača "IKOM"d.o.o Livno, te da je na taj način došlo do nejednakog postupanja i diskriminacije prema svim ponuđačima pa tako i prema VmS group d.o.o. Sarajevo u postupku predmetne javne nabave, što ističemo nije uradio već je svjesno nastavio sudjelovanje u spomenutom postupku javne nabave.
Prema tome, njegovim propuštanjem da izjavi Žalbu, prema članu 101. stav 6. gubi pravo tražiti ispitivanje zakonitosti po tom osnovu, i Ugovorni organ JP"KOMUNALNO" d.o.o. Žepče ne može uvažiti Žalbu žalioca jer je neosnovana, te pobijenu Odluku preinačiti sukladno navodima Žalbe, odnosno da spis vrati na ponovni postupak, te dostavlja Žalbu ponuđača VmS group d.o.o. Sarajevo, kao i potpunu dokumentaciju predmetnog postupka javne nabave na daljnje postupanje.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-2791-4/20 od 14.10.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Pored toga, ovaj organ je dopisom broj JN2-03-07-1-2791-5/20 od 14.10.2020. godine, u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, dostavio izabranom ponuđaču Ikom d.o.o. Livno kopiju žalbe i izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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 žalbu odbiti kao neosnovanu.

Žalba je neosnovana.

Žalitelj navodi kako je Ugovorni organ diskriminatorskom odredbom o tehničkoj specifikaciji traženih vodomjera, onemogućilo Žalitelja kao i sve ostale sudionike na tržištu izuzev društva IKOM d.o.o. Livno, u sudjelovanju u predmetnom postupku javne nabave i to iz razloga što je spornim odredbama zapravo opisalo performanse konkretnih proizvoda proizvođača „IKOM" i to višemlaznih mokrih vodomjera IKOM M100i čime je ovaj postupak javne nabave doveo do apsurda. Ugovorni organ je usko propisanom tehničkom specifikacijom vodomjera, suzio nadmetanje, koncipirajući tendersku dokumentaciju isključivo prema tehničkim karakteristikama jednog proizvođača - „IKOM" koji jedini ima višemlazne mokre vodomjere datih karakteristika (sa tačno određenim karakteristikama mogućnosti ugradnje u horizontalnom- C klasa R160 i vertikalnom položaju- B klasa R80, kao i vodomjeru s prirubnicama red.br.7 iz tehničke specifikacije), što se može utvrditi uvidom u katalog vodomjera proizvođača „IKOM" višemlazni mokri vodomjer IKOM M100i (str.6-10 ponude ponuđača IKOM d.o.o. Livno) kojim se jasno upućuje na taj vodomjer.

Ovaj organ utvrđuje kako je žalitelj izjavio žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 2453/20 od 22.09.2020. godine, a da se žalbeni navodi odnose na tendersku dokumentaciju, odnosno na tehničku specifikaciju zahtjevanih vodomjera.
Naime, ovaj organ utvrđuje da u fazi izbora najpovoljnijeg ponuđača žalitelj ne može osporavati tendersku dokumentaciju, odnosno tehničke specifikacije vodomomjera koji su prema mišljenju žalitelja upućivali samo na jednog proizvođača - „IKOM" koji jedini ima višemlazne mokre vodomjere datih karakteristika (sa tačno određenim karakteristikama mogućnosti ugradnje u horizontalnom- C klasa R160 i vertikalnom položaju- B klasa R80, kao i vodomjeru s prirubnicama red.br.7 iz tehničke specifikacije), što se može utvrditi uvidom u katalog vodomjera proizvođača „IKOM" višemlazni mokri vodomjer IKOM M100i (str.6-10 ponude ponuđača IKOM d.o.o. Livno) kojim se jasno upućuje na taj vodomjer.

Budući da je žalitelj propustio izjaviti žalbu na tendersku dokumentaciju, članom 101. stav (6) Zakona o javnim nabavkama je propisano da žalilac koji je propustio izjaviti žalbu prema odredbama stava (1) do (5) člana 101. Zakona o javnim nabavkama, **gubi pravo tražiti ispitivanje zakonitosti po istom osnovu, u kasnijoj fazi postupka**, pa s tim u vezi, ovaj organ utvrđuje kako je žalba žalitelja **neosnovana.**

Na osnovu člana 108. stav (6) Zakona o javnim nabavama, odbija se zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr.Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- VmS group d.o.o. Sarajevo
- JP Komunalno d.o.o. Žepče
- Ikom d.o.o. Livno
- evidencija
- a/a