26-11-2020

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: ЈН2-02-07-1-3025-7/20
Бања Лука, 26.11.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Е-инфо д.о.о. Бања Лука, бр 1-1021/2020 од 21.10.2020.године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, бр.16-05-051-231-11/20 од 30.09.2020.године, уговорног органа, Република Српска, Влада, Министарство рада и борачко инвалидске заштите, у поступку јавне набавке „услуга одржавања рачунара и комуникационе опреме “, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 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 26.11.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Е-инфо д.о.о. Бања Лука бр. 1-1021/2020 од 21.10.2020.године, изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, уговорног органа, Република Српска, Влада, Министарство рада и борачко инвалидске заштите, број 16-05-051-231-11/20 од 30.09.2020. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Одлука о избору најповољнијег понуђача, бр. 16-05-051-231-11/20 од 30.09.2020.године, уговорног органа, Република Српска, Влада, Министарство рада и борачко инвалидске заштитеа, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за поврат накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Република Српска, Влада, Министарство рада и борачко инвалидске заштите (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 36-7-2-4-3-6/20 од 04.09.2020.г.у отвореном поступку набавки „услуга одржавања рачунара и комуникационе опреме “, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Жалбу изјављујемо у вези са Одлуком о избору најповољнијег понуђача бр. 16-05-051-231-11/20 од 30.09.2020. године којом је уговор за јавну набавку „Услуге одржавања рачунара и комуникационе опреме" додијељен понуђачу „АЛФ-ОМ" д.о.о. Бања Лука, а понуда број 0419/VS за понуђену цијену од 29.987,08 КМ без ПДВ-а, односно 35.084,88 КМ са ПДВ-ом означена као најбоље рангирана и оцијењена, а уједно и најповољнија за уговорни орган.

У члану 1. Одлуке сте навели да „Понуда испуњава све квалификационе услове наведене у тендерској документацији".

У складу са чланом 11. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, а по „Захтјеву за увид у понуду добављача АЛФ-ОМ д.о.о. бр. 0419/VS, заведена код уговорног органа под бројем 16-051-231-6/20" бр. 1-1009- 1/2020 од 09.10.2020. године, 16.10.2020. године смо извршили увид у понуду добављача, што је и документовано „СЛУЖБЕНОМ ЗАБИЉЕШКОМ: Увид у понуду добављача„А/1Ф-ОМ д.о.о."бр 0419/VS" заведеном код уговорног органа под бројем 16-05-051-231-15/20.

Увидом у понуду је установљено да је понуђач „АЛФ-ОМ" д.о.о. пропустио доставити доказе који су дефинисани тачком 6.2.8. Тендерске документације за предмет набавке „Услуга одржавања рачунара u комуникационе опреме за потребе Министарства рада u борачко-инвалидске заштите у 2020. години" бр. протокола 16-05- 051-231-3/2020, по бр. обавјештења о набавци 36-7-2-4-3-6/20, у дијелу „У виду списка извршених уговора који су у вези са предметном набавком за преиод од двије године или од датума регистрације, односно од почетка пословања у предметном сегменту, ако је понуђач регистрован, односно почео са радом прије двије године.

Овај доказ се подноси у форми списка извршених уговора уз потврду о њиховој релаизацији - најмање једну потврду минималне вриједности 10.000,00 КМ."

Увидом у понуду понуђача „АЛФ-ОМ" д.о.о. установљено је да је понуђач на страни 39. понуде доставио списак извршених уговора под називом „Референц листа главних услуга", а на страни 41. „Потврду о реализацији уговора за пружање услуга сервисирања u одржавања информатичке опреме" издату од стране Министарства одбране Босне и Херцеговине. На потврди је јасно видљиво да понуђач са Министарством одбране Босне и Херцеговине има склопљена два уговора у периоду од 22.01.2019. године кроз Оквирни споразум 11-03-26-643- 105/18 - Уговор бр. 11-03-26-643-106/18 од 22.01.2019. године гдје је вриједност (како је наведено у Потврди) уговора 11.000,00 КМ са ПДВ-ом, а реализација уговора 10.996,33 КМ са ПДВ-ом, и Уговор бр. 11-03-26-2966-6/19 од 29.04.2020. године чија је вриједност (како је наведено у Потврди) 11.000,00 КМ са ПДВ-ом, а реализација 2.995,87 КМ са ПДВ-ом. С обзиром на то да су износи из уговора исказани са ПДВ-ом, ни један од наведених уговора не испуњава услов да је минималне вриједност 10.000,00 КМ.

С обзиром на то да члан 15. став (1) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине наводи да „Уговорни орган заснива рачунање процијењене вриједности уговора о јавној набавци на укупном износу који ће платити, без пореза на додату вриједнос (ПДВ)", као и да се у

Закону о јавним набавкама Босне и Херцеговине термин „вриједност" користи за износе без ПДВ-а (примјер - члан 14, члан 87...), јасно је да и уговорни орган у Тендерској документацији за предмет набавке „Услуга одржавања рачунара и комунинационе опреме за потребе Министарства рада и борачко-инвалидске заштите у 2020. години"користи термин „вриједност" за износе без ПДВ-а - као што се може видјети и у самој Тендерској документацији у тачки 3. у дијелу „Процијењена вриједност јавне набавне (без укљученог ПДВ)".

Као додатни доказ да је тачком 6.2.8. Тендерске документације исказан износ без ПДВ-а наводимо да је чланом 3. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине прописано да „Уговорни орган је дужан да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавне према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да обезбједи правичну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава, у вези са предметом набавке и његовом сврхом", као и да „Општи принципи обавезно се примјењују и поштују и у поступку правне заштите". У складу са наведеним, сва вредновања понуда у јавним набавкама морају да пореде износе без ПДВ-а. Уколико би уговорни орган поступио на други начин, то би представљало дискриминацију или понуђача који су ПДВ обвезници или понуђача који нису ПДВ обвезници, што је у супротности са чланом 3. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине.

Поред наведеног, потврда о Уговору 11-03-26-2966-6/19 није у складу са тачком 6.2.8. Тендерске документације, с обзиром на то да тендерска документација тражи потврду о реализацији уговора и списак извршених уговора, а сам уговорни орган Министарство одбране Босне и Херцеговине на потврди наводи да је реализација уговора „и даље у току", односно да уговор није извршен.

Чак и када би се покушало са тумачењем да је за потврду релевантан комплетан реализовани износ Оквирног споразума 11-03-26-643-105/18 од 22.01.2019. године, јасно је да је уговорни орган тачком 6.2.8. Тендерске документације захтјевао потврду о реализацији уговора и списак извршених уговора, а сам уговорни орган Министарство одбране Босне и Херцеговине на потврди наводи да је реализација оквирног споразума „и даље у току", односно да оквирни споразум није извршен.

С обзиром на све наведено изнад, јасно је да је Министарство одбране Босне и Херцеговине издајући Потврду о реализацији уговора за пружање услуга сервисирања и одржавања информатичке опреме бр. 11-03-26-2966- 13/19 погрешно навело да је вриједност појединачних уговора које имају склопљене са понуђачем „АЛФ- ОМ" д.о.о. по 11.000,00 КМ, и да је вриједности уговора 11-03-26-643-106/18 заправо 9.401,70 КМ што је испод вриједности која је захтјевана Тендерском документацијом, односно да је „фирма „АЛФ-ОМ" д.о.о. Бања Лука реализирала оквирни споразум број 11-03-26-643-105/18 od 22.01.2019. г. у вриједности od 33.000 КМ за 3 године" с обзиром на то да је реализација оквриног споразума „и даље у току" како наводи само Министарство одбране Босне и Херцеговине у табели.

Напомињемо да у складу са чланом 48. ставом (7) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине „Уговорни орган, ако захтијева један или више докумената којим кандидат/понуђач доказује техничку и професионалну способност, дужан је да у ТД-и јасно и прецизно дефинише те захтјеве." С озбиром на то да је уговорни орган јасно и прецизно дефинисао захтјев да се доказ подноси у форми списка извршених уговора уз потврду о њиховој релаизацији, тражимо да се „Референс листа главних услуга" која се налази на страни 39. понуде понуђача „АЛФ-ОМ" д.о.о., као и „Потврда о реализацији уговора за пружање услуга сервисирања и одржавања информатичке опреме бр. 11-03-26-2966-13/19" која се налази на страни 41. Понуде понуђача „АЛФ-0М" д.о.о. одбаце као неисправни у смислу захтјева из тачке 6.2.8. Тендерске документације, чиме понуђач „АЛФ-ОМ" д.о.о. не испуњава квалификационе услове наведене у тендерској документацији.

Даље, чланом 48. ставом (3) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине је дефинисано да „Потврда о уредно извршеним уговорима мора садржавати сљедеће податке: а) назив и сједиште уговорних страна или привредних субјеката; б) предмет уговора; ц) вриједност уговора; д) вријеме и мјесто извршења уговора; е) наводе о уредно извршеним уговорима." На потврди Министарства одбране Босне и Херцеговине 11-03-26-2966- 13/19 није наведено мјесто извршења уговора (Члан 48. став (3) тачка д), стога нису испоштовани сви обавезни параметри које прописује Закон о јавним набавкама Босне и Херцеговине и потврда се не може сматрати валидном.

У складу са свим изнад наведеним, изјављујемо жалбу на Одлуку о избору најповољнијег понуђача 16-05-051- 231-11/20 у смислу да није тачан навод да „Понуда испуњава све квалификационе услове наведене у тендерској документацији" и тражимо да се другорангирана понуда понуђача „Е-инфо" д.о.о, Булевар војводе Степе Степановића 163, 78000 Бања Лука, бр. понуде 2-0914-1/2020, заведена код уговорног органа под бројем 16-051-231-5/20 прогласи једином понудом која испуњава све квалификационе услове наведене у тендерској документацији, и у складу са тим да се Уговор додијели понуђачу „Е-инфо", д.о.о.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 16-05-051-231-19/20 од 26.10.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-3025/20 од 27.10.2020.године.

У изјашњењу се истиче:

Дана 21.10.2020. године запримили смо од фирме „Е-Инфо" д.о.о. Булевар Војводе Степе Степановића 163, жалбу на Одлуку о избору најпововољнијег понуђача бр. 16-05-051-231-11/20 од 30.09.2020. у конкурентском поступку „Услуга одржавања рачунара и комуникационе опреме". Прегледом жалбе, комисија за јавну набавку установила да је жалба стигла у благовременом року у Министарство, те вам исту достављамо у два приллјерка на разматрање и увид.

У вези са жалбеним наводом понуђача „е-инфо" д.о.о. да је понуђач „АЛФ-ОМ" д.о.о. пропустио доставити доказе који су дефинисани тачком 6.2.8. тендерске документације за

предмет набавке „Услуга одржавања рачунара и комуникационе опреме за потребе Минситарства рада и борачко-инвалидске заштите у 2020. години" , у дијелу „У виду списка извршених уговора који у вези са предметном набавколл за период од двије године или датума регистрације, односно од почетка пословања у предметном сегменту, ако је понуђач регистрован, односно почео са радом прије двије године. Овај доказ се подноси у форми списак извршених уговора уз потврду о њиховој реализацији - најмање једну потврду минималне вриједности 10.000,00 КМ.", сматрамо да није основан.

Понуђач „АЛФ-ОМ" д.о.о. је на страни 39. понуде доставио списак извршених уговора под називом „Референс листа главних услуга" а на страни 41. „Потврду о реализацији уговора за пружање услуга сервисирања и одржавања информатичке опреме" издату од стране Министарства одбране Босне и Херцеговине. У потврди је наведено да су на основу потписаног Оквирног споразума 11-03-26-643-105/18, потписана два уговора, бр. 11-03-26-643-106/18 од 22.01.2019. године реализоване вриједности 10.996,33 КМ са ПДВ-ом и бр. 11-03-26-2966-6/19 од 29.04.2020. чија је реализована вриједност 2.995,87 КМ са ПДВ-ом. Осим тога наведено је: „Реализација наведеног оквирног споразума је успјешно извршена до данашњег дана". Датум потврде је 30.06.2020. године. Сматрамо да је достављањем ове потврде испуњен услов за квалификацију понуђача из више разлога. У тендерској документацији нисмо навели да износ потврде треба да буде без ПДВ-а, навели смо „најмање једну потврду минималне вриједности 10.000,00 КМ". Износ за први уговор је 10.996,33 КМ. Осим тога достављена потврда се односи на исти поступак, потписан је оквирни споразум од 33.000 КМ за 3 године, а на основу истог су потписана два уговора. Уколико се саберу ова два уговора добије се износ од 13.992,20 КМ са ПДВ-ом, односно 11.959,15 КМ без ПДВ-а.

Други жалбени навод да на достављеној потврди није наведено мјесто извршења уговора и тиме испоштовани сви обавезни параметри које прописује ЗЈН БиХ, сматрамо неоснованим.

У тендерској документацији смо захтјевали у сврху доказивања техничке и професионалне способности понуђачи су дужни доставити:

„ У виду списка извршених уговора који у вези са предметном набавком за период од двије године или датума регистрације, односно од почетка пословања у предметном сегменту, ако је понуђач регистрован, односно почео са радом прије двије године. Овај доказ се подноси у форми списак извршених уговора уз потврду о њиховој реализацији - најмање једну потврду минималне вриједности 10.000,00 КМ.

У случају да се таква потврда из објективних разлога не може добити важи и изјава понуђача о уредно извршеним уговорима.".

У тендерској документацији нисмо навели да на потврди мора бити наведено мјесто извршења уговора, те сматрамо да је достављена потврда валидна. Осим тога, потврду је издало Министарство одбране Босне и Херцеговине, које има своје објекте на територије читаве Босне и Херцеговине, тако да је сматрамо исправном.

На тендерску документацију до дана достављања понуда није постављено ниједно питање или захтјев за појашњењем тендерске документације. У случају неких нејасноћа или дилема на исту, наших евентуалних пропуста сви потенцијални понуђачи су могли да остваре своје право и то отклоне.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена 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 жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права , су тачни .

Овај орган је према првом изнешеном жалбеном наводу извршио увид у понуду изабраног помуђача, те на основу изјашњења уговорног органа, констатовао да је овај жалбени навод тачно пренесен, односно да је изабрани понуђач према тачци 6.2.8 ТД-а, а како то и жалилац истиче: „Увидом у понуду понуђача „АЛФ-ОМ" д.о.о. установљено је да је понуђач на страни 39. понуде доставио списак извршених уговора под називом „Референц листа главних услуга", а на страни 41. „Потврду о реализацији уговора за пружање услуга сервисирања и одржавања информатичке опреме" издату од стране Министарства одбране Босне и Херцеговине. На потврди је јасно видљиво да понуђач са Министарством одбране Босне и Херцеговине има склопљена два уговора у периоду од 22.01.2019. године кроз Оквирни споразум 11-03-26-643- 105/18 - Уговор бр. 11-03-26-643-106/18 од 22.01.2019. године гдје је вриједност (како је наведено у Потврди) уговора 11.000,00 КМ са ПДВ-ом, а реализација уговора 10.996,33 КМ са ПДВ-ом, и Уговор бр. 11-03-26-2966-6/19 од 29.04.2020. године чија је вриједност (како је наведено у Потврди) 11.000,00 КМ са ПДВ-ом, а реализација 2.995,87 КМ са ПДВ-ом. С обзиром на то да су износи из уговора исказани са ПДВ-ом, ни један од наведених уговора не испуњава услов да је минималне вриједност 10.000,00 КМ", евидентно да није испунио тражени услов ТД-а.

Дакле, изабрани понуђач је морао доставити минимално једну потврду , минималне вриједности 10.000,00 КМ, која је морала имати тај износ без ПДВ-а, обзиром да се кроз исказивање процијењене вриједности предметног поступка јавне набавке никада не убраја и ПДВ-е. Обзиром да се референц листа може тражити за успјешно реализоване уговоре само до процијењене вриједности или мање, онда се такав услов кроз цијелу законску и подзаконску регулативу увијек поставља као процијењена вриједност јавне набавке у коју наравно не улази зарачунати ПДВ-е.

Поступак јавне набавке је строго формалан поступак, па се може рећи да су и остала два навода основана јер је чланом 48. ЗЈН-а („Сл.гласник БиХ“ бр.39/14) као законска форма речено шта потврда ако се тражи од понуђача мора да садржи.

Дакле, сдржај те потврде између осталога каже да то мора бити успјешно реализован уговор, дакле завршен уговор а не уговор у току извођења те да потврда мора да има мјесто и вријеме реализације уговора, што у конкретном случају није тако.

Како су жалбени наводи основани, овај орган је поништио оспорену одлуку, предмет вратио на поновни поступак уговорном органу, те дао одређене смјернице у дијелу где су направљени пропусти како би исте исправио и поступак довео до краја у складу са законским одредбама.

Повратуплаћених средстава у износу од 500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан 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

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Марко Колобарић, дипл.правник

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
- изабраном понуђачу
-а/а-евиденција

