BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2938-7/20
Mostar, 19.11.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu broj 10679/20 od 14.10.2020. godine potencijalnog ponuđača „VMS group", d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju u postupku javne nabavke: Nabavka i sukcesivna isporuka vodomjera u 2020. godini, ugovornog organa JP Vodovod i kanalizacija Kalesija, d.o.o. Kalesija, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 19.11.2020. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se odbija kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ JP Vodovod i kanalizacija Kalesija, d.o.o. Kalesija (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak javne nabavke: Nabavka i sukcesivna isporuka vodomjera u 2020. godini, konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda, za koji je Obavještenje o nabavci broj 176-7-1-30-3-8/20 objavljeno na portalu javnih nabavki 2.10.2020.godine. Nakon preuzimanja tenderske dokumentacije, potencijalni ponuđač „VMS group", d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu na odredbe tenderske dokumentacije. Ugovorni organ je postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio navedenu žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena 19.10.2020. godine.

Žalitelj izjavljuje žalbu na dio tenderske dokumentacije zbog pogrešne primjene materijalnog prava, odnosno kršenja općih principa iz člana 3. stav (1) Zakona o javnim nabavkama. Ističe da je preuzeo tendersku dokumentaciju, te dostavio upit ugovornom organu za pojašnjenje tehničkog dijela tenderske dokumentacije (specifikacija za redni br.l. (1 do 5) Vodomjeri sa mokrim mehanizmom izvedba sa magnetnim indikatorom). Ugovorni organ je dostavio odgovor u kome navodi da nije suzio nadmetanje niti je usko koncipirao tehničku specifikaciju isključivo jednom proizvođaču vodomjera.

Žalitelj navodi da je ugovorni organ diskriminirajućom odredbom o tehničkoj specifikaciji traženih vodomjera, onemogućilo žalitelja kao i sve ostale učesnike na tržištu, izuzev društva IKOM d.o.o. Livno, da učestvuju u predmetnom postupku javne nabavke i to iz razloga što je spornim odredbama zapravo opisao performanse konkretnih proizvoda proizvođača „IKOM" gdje je sve prepisano iz kataloga višemlaznih mokrih vodomjera IKOM M100i čime je postupak javne nabavke doveo do apsurda.

Odredbom člana 53. stav (1) Zakona o javnim nabavkama propisano je da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu s odredbama ovog zakona, dok je stavom (5) istog člana propisana obaveza ugovornog organa da prilikom pripreme tenderske dokumentacije, poštuje principe jednakog tretmana i nediskriminacije ponuđača. Također, članom 54. stav (1) ZJN propisano je da tehničke specifikacije moraju svim ponuđačima 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), što se može utvrditi uvidom u katalog vodomjera proizvođača „IKOM" višemlazni mokri vodomjer IKOM M100i kojim se jasno upućuje na taj vodomjer.

Predlaže da se žalba usvoji i izvrši izmjena tenderske dokumentacije i omogući nediskriminirajući pristup nadmetanju. Zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama dostavio ovom organu izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Poštujući Zakon o javnim nabavkama ugovorni organ je tenderskom dokumentacijom za nabavku i sukcesivnu isporuku vodomjera u 2020. godini, Aneksom 2. Obrascem za cijenu ponude tačkom 1. Vodomjeri sa mokrim mehanizmom (izvedba sa magnetnim indikatorom) u dijelu Opštih uslova, opisao karakteristike vodomjera koje moraju zadovoljavati traženi vodomjeri prikazani u tabelarnom pregledu od 1. do 5., s obzirom da su isti najzastupljeniji vodomjeri na tržištu.

Navedene (osporene) tehničke karakteristike vodomjera ne upućuju ni na jednog proizvođača ili marku vodomjera, ugovorni organ je koncipirao tehničke karakteristike vodomjera prema svojim potrebama poštujući odredbe Zakona o javnim nabavkama ne favorizujući ni jednog proizvođača, već se vodio pozitivnim iskustvom i zadovoljstvom kvaliteta sa vodomjerima navedenih karakteristika koje koristi već duže vrijeme u svom sistemu. Zahtijevana klasa tačnosti vodomjera je iznimno bitna za ugovorni organ s obzirom na djelatnost kojom se bavi, obzirom na to kada bi smanjio zahtjeve za klasom tačnosti pretrpio bi ogromne finansijske gubitke u vidu nenaplaćene, a isporučene vode krajnjem korisniku, sve iz razloga što se tačna količina vode koja je dovedena do krajnjeg korisnika može precizno izmjeriti i naplatiti jedino uz vodomjere visoke klase tačnosti. Ugovorni organ u svom sistemu kod cca 6.000 korisnika ima ugrađene vodomjere

traženih karakteristika. Na tržišu postoji više tipova vodomjera traženih karakteristika kao što su ELSTER M100 MNR - ARTIST, HONEYWELL M 100 Artist, IKOM M100 koji se mogu ponuditi u predmetnom postupku javne nabavke, tako da ugovorni organ nije tendersku dokumentaciju koncipirao prema jednom proizvođaču, a i ponuđaču "IKOM" do.o. Livno kako se to navodi u žalbenim navodima od strane žalitelja. U prilog navedenim činjenicama dostavlja kao dokaz tri kataloga proizvođača vodomjera koji odgovaraju zahtijevanim tehničkim karakteristikama:

- Katalog proizvođača ELSTER Messtechnik GmbH, Germany za tip vodomjera M100 MNR - ARTIST
- Katalog proizvođača HONEYWELL, United Kingdom za tip vodomjera M100 ARTIST
- Katalog proizvođača IKOM, Hrvatska za tip vodomjera M100.

Iz dostavljenih kataloga je vidljivo da tehnička karakteristika (mogućnost ugradnje u horizontalnom - C klasa R160 i vertikalnom položaju - B klasa R80) nije isključiva karakteristika jednog proizvođača „IKOM", Hrvatska a i ponuđača "IKOM" do.o. Livno. Nadalje, s obzirom da je lokalno, regionalno pa i međunarodno tržište, slobodno i otvoreno, svaki zainteresovani ponuđač (domaći, inostrani) može nabavljati i distribuirati robu dalje po svom nahođenju i učestovati u postupcima javnih nabavki, pa tako kada je upitanju predmetni postupak javne nabavke, odnosno vodomjeri koju su predmet nabavke isti su dostupni svakom zainteresovanom ponuđaču za nabavku i dalju distribudiju pa tako i žalitelju za nabavku i dalju ponudu prema ugovornom organu bez ograničenja, a u prilog navedenom govori činjenica da ugovorni organ nije tenderskom dokumentacijom za predmetni postupak javne nabavke niti jednog ponuđača ograničio u smislu da je ovlašteni zastupnik određenog proizvođača i slično. Navodi žalitelja da tehničke specifikacije traženih vodomjera sa mokrim mehanizmom (izvedba sa magnetnim indikatorom) odgovaraju vodomjeru tipa M100i proizvođača "IKOM" su netačni, s obzirom da je navedeni tip vodomjera na koji se žalitelj poziva izvedba sa induktivnim rezonantnim impulsnim izlazom (indikatorom) a ne izvedba sa magnetnim indikatorom kako je traženo tehničkim specifikacijama iz čega proizilazi činjenica o lošoj pripremljenosti žalitelja, a što ukazuje na to da su žalbeni navodi žalitelja na koje se poziva subjektivni i netačni.

Predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem u cijelosti osporava navode ugovornog organa, te ističe da ostaje kod svih navoda u žalbi. Smatra da je navod ugovornog organa da na tržištu postoji više tipova vodomjera traženih karakteristika neistinit i dokazuje da je ugovorni organ protežirao jedan tip mjerača i jednog ponuđača. Naime, firma IKOM je regionalni zastupnik proizvođača vodomjera ELSTER, a čiji je direktni vlasnik firma HONEYWELL. Ugovorni organ je u svom izjašnjenju o žalbi kao dokaz dostavio tri kataloga vodomjera od tri proizvođača - što u faktičkom smislu je jedan te isti proizvođač i jedan te isti vodomjer.

Kao dokaz ovom navodu mogu poslužiti web stranice firmi:
-IKOM Zagreb: https://ikom-mjerila.com/
-ELSTER: https://www.elster.com/en/index

Na web stranici firme IKOM se mogu vidjeti brendovi koje ova firma zastupa, a na drugoj se može vidjeti da je firma ELSTER dio grupacije HONEYWELL. Drugi dokaz ovoj tvrdnji je i Certifikat o odobrenju tipa mjerača BA Z-14-1148 koji je dobijen od strane Instituta za mjeriteljstvo BiH i koji dokazuje da se ovaj tip vodomjera može koristiti na teritoriji BiH kao obračunski vodomjer. Za proizvođača ELSTER i HONEYWELL ne postoje certifikati tako da se ovi vodomjeri ne mogu koristiti na teritoriji BiH. Sa ovog certifikata se isto može vidjeti da su tipovi vodomjera M100, M110 i M100i klonovi istog vodomjera (jer svaki različit tip vodomjera mora imati svoj vlastiti ceritfikat) čime se pobija tvrdnja ugovornog organa:

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **odbiti**.

U vezi s navodom žalitelja kojim osporava tendersku dokumentaciju u dijelu tehničkih karakteristika koje moraju ispunjavati traženi vodomjeri za predmet nabavke pod stavkom 1. vodomjere sa mokrim mehanizmom (izvedba sa magnetnim idikatorom) (od 1. do 5.), klasa tačnosti najmanje u klasi C (R 160 po MID-u) kod horizontalne ugradnje i najmanje u klasi B (R80) kod vertikalne ugradnje), jer smatra da jedino vodomjer IKOM M100i ispunjava tražene karakteristike i da samo Ikom, Livno može biti ponuđač u predmetnom postupku nabavke, ovaj organ je izvršio uvid u katalog proizvođača IKOM za vodomjer M100i koji je žalitelj dostavio kao dokaz svojih tvrdnji. Utvrđeno je da se dostavljeni katalog odnosi na višemlazne mokre vodomjere (VMA/VVMA (M100i) koji je pripremljen za daljinsko očitanje s obzirom na ugrađeni induktivni/rezonantni indikator. Imajući u vidu da je tehničkom specifikacijom za osporenu stavku zahtijevan vodomjer (izvedba sa magnetnim indikatorom) žalitelj dostavljenim katalogom u smislu člana 102. stav (3) Zakona o javnim nabavkama nije dokazao svoje tvrdnje da je ugovorni organ u tehničkoj specifikaciji prepisao katalog proizvođača IKOM M100i koji jedini ispunjava tražene karakteristike, te se navod cijeni neosnovanim.

S druge strane, ugovorni organ je dostavio katalog tri proizvođača kao dokaz kojim opovrgava tvrdnje žalitelja i to katalog proizvođača Elster Germany za vodomjer tip M100 MNR artist, proizvođača Honeywell UK za vodomjer M100 artist, te proizvođača Ikom, Hrvatska za vodomjer M100.

Žalitelj u svom odgovoru na izjašnjenje ugovornog organa ističe da su IKOM, ELSTER i HONEYWELL jedan te isti proizvođač. S tim u vezi, ovaj organ konstatuje da istaknuti navodi žalitelja nisu osnovani, prvo jer je evidentno da se radi o tri različita proizvođača, to što je Elster dio Honeywell ili što su Elster i Honeywell partneri Ikom-a, odnosno što je IKOM zastupnik za Elster i Honeywell nije dokaz da se radi o istom proizvođaču i istom vodomjeru, a drugo jer je žalitelj tvrdio da samo jedan tip vodomjera M100i proizvođača IKOM ispunjava uslove, da bi nakon dostavljenih dokaza ugovornog organa tvrdio da su tri proizvođača zapravo jedan te isti proizvođač. Navedene konstatacije žalitelja nisu ni dokaz da je ugovorni organ onemogućio drugim ponuđačima učešće u postupku jer uvidom u tendersku dokumentaciju utvrđeno je da ugovorni organ nije zahtijevao da ponuđač mora biti zastupnik ili da mora imati odobrenje proizvođača da ponudi tražene vodomjere, pa su neosnovani navodi da samo Ikom, Livno može dostaviti ponudu u predmetnom postupku nabavke.

Također dostavljeni certifikat o odobrenju tipa broj 06-46-7-AN-45-2/18 za višemlazne vodomjere tipa M100, M110 i M100i proizvođača IKOM Hrvatska, nije dokaz da za proizvođače Elster i Honeywell ne postoje certifikati kao što žalitelj tvrdi.

Zbog svega navednog, ovaj organ ističe da su navodi žalitelja neosnovani, zbog čega odbija žalbu.

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 pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Tomislav Ćužić

Dostavljeno:
-VMS Group Sarajevo
-JP Vodovod i kanalizacija, Kalesija
-evidencija
-a/a