BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2962-7/20
Мостар, 3.12.2020.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби заинтересованог понуђача ЛУМИНОС д.о.о. Сарајево од 8.10.2020.год. изјављену на Тендерску документацију поступка јавне набавке роба и радова за уличну енергетски ефикасну расвјету у општинама ТК-Тузла, Калесија, Добој Исток, Градачац, Челић, Теочак и Живинице (Обавјештење о набавци бр.102-1-3-13-3-32/20 од 1.10.2020.год.) уговорног органа Министарство просторног уређења и заштите околице Тузланског кантона, Тузла, на основу члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ" бр. 39/14) на сједници Вијећа III одржаној 3.12.2020.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
   Поништава се Тендерска документација предметног поступка набавке (Обавјештење о набавци бр.102-1-3-13-3-32/20 од 1.10.2020.год.).
2. Овај орган донијеће посебно рјешење о повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка.

О б р а з л о ж е њ е

1. Уговорни орган, Министарство просторног уређења и заштите околице Тузланског кантона, Тузла (у даљем тексту: Уговорни орган) је на Порталу јавних набавки дана 1.10.2020.год. објавио Обавјештење бр. 102-1-3-13-3-32/20 о спровођењу поступка јавне набавке роба и радова за уличну енергетски ефикасну расвјету у општинама ТК-Тузла, Калесија, Добој Исток, Градачац, Челић, Теочак и Живинице.
Заинтересовани понуђач, ЛУМИНОС д.о.о. Сарајево (у даљем тексту: Жалилац), дана 8.10.2020.год. изјављује жалбу на Тендерску документацију предметног поступка набавке, уговорном органу, који исту као неосновану уз Изјашњење по жалби (од 14.10.2020.год.) прослиједује Канцеларији за разматрање жалби БиХ.
2. У складу са чланом 109. ЗЈН, жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.

Жалба је основана.

3. Жалилац побијајући ТД предметног поступка набавке, наводи да је уговорни орган у дијелу техничке спецификације навео да се за одређени тип ЛЕД свјетиљке мора посједовати важећи ENEC сертификат. С тим у вези жалилац истиче да уговорни орган има право да захтјева ENEC сертификат, али да такође мора да прихвати и друге једнако вриједне цертификате којима се доказује тражени квалитети ЛЕД расвијетнога тијела. ENEC сертификат је добровољни цертификат којим се не потврђује нити једна особина ЛЕД свјетиљке како исти представља скуп техничких норми и директива обрађеним у EMC, LVD и EN стандардима те самим тиме ова сертификација није препозната као облигаторна чак ни у ЕУ и не може се захтјевати као једини мјеродавни сертификат у ТД. Жалилац наглашава да је уговорни орган дужан да да могућност понуђачима који немају приступ ENEC сертификату да доставе друге сертификате у складу са БиХ нормама и преузетим Европским нормама које су тачно утврдиле које цертификате мора имати један електрични производ да би могао бити стављен на БиХ тржиште. Жалилац сматра да је наведеним захтјевом уговорни орган сачинио ТД супротно члану 54. став (1) ЗЈН. Жалилац надаље истиче да БХ легислатива у листама стандарда не наводи ENEC сертификат као признат стандард односно исти није обухваћен нити у једном законском акту, па се самим тиме не може сматрати обавезним дијелом техничких документација у процесима јавних набавки у БиХ, како је ова тематика покривена наредбом о електромагнетној компитабилности. Жалилац закључује да у предметној ТД уговорни орган врши дискриминацију домаћих произвођача који немају приступ захтијеваном сертификату као што врши и противзаконито непризнавање осталих сертификата издатих од акредитованих лабораторија у БиХ, Европи и свијету а којима се доказују техничке, електричне и фотометријске карактеристике ЛЕД свјетиљки које се захтијевају ЕН нормама/стандардима који су обавезни у БиХ.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу наводи да је поставио критерије унутар ТД у складу са одредбама ЗЈН како је ENEC (European Norms Electrical Certification) европска сигурносна ознака за високо квалитетне електричне производе којом се несумњиво доказује усклађеност производа са европским стандардима (EN). Уговорни орган се у циљу заштите и осигурања квалитета одлучио за захтјев за ENEC сертификатом, у складу са чланом 48. став (6) ЗЈН. Дакле, ENEC ознака допуњује обавезну ЦЕ ознаку на електричним производима намијењеним за европско тржиште. С обзиром да се ENEC цертификат издаје након испитивања и тестирања у овлаштеном лабораторију независном од произвођача или увозника, ENEC ознака означава да је производ сигуран и у складу са одговарајућом европском нормом или директивом. Циљ уговорног органа је да добије производе доброг квалитета и са испуњеним захтјевима за стандардима, при чему је ENEC цертификат приступачан - доступан свим произвођачима електричне опреме и захтјев за истим никога не ставља у неравноправан положај.

У односу на разматрани навод жалиоца неопходно је напоменути да члан 48. став (6) ЗЈН прописује да ако се у тендерској документацији захтијева обезбјеђење сертификата које издају независна тијела, а којима се потврђује да понуђач задовољава одређене стандарде обезбјеђења квалитета, уговорни орган дужан је да се позове на системе обезбјеђења квалитета који се заснивају на одговарајућим европским серијама стандарда које су потврдила тијела која су у складу с европским серијама стандарда које се тичу издавања цертификата при чему је уговорни орган дужан да прихвати и друге доказе о еквивалентним мјерама обезбјеђења квалитета од понуђача који немају приступа таквим сертификатима. Истовремено, члан 54. став (1) ЗЈН прописује да техничке спецификације морају свим

понуђачима омогућити једнак и недискриминирајући приступ надметању, док став (2) датог члана одређује да се техничке спецификације, уз поштовање обавезних босанскохерцеговачких техничких правила, одређују: а) позивањем на техничке спецификације и, уз уважавање сљедећег редослиједа, на босанскохерцеговачке стандарде којима се преузимају европски стандарди, европска техничка одобрења, заједничке техничке спецификације, међународни стандарди, друге техничке референтне системе које су успоставила европска тијела за стандардизацију или, ако они не постоје, на босанскохерцеговачке стандарде, босанскохерцеговачка техничка одобрења или босанскохерцеговачке техничке спецификације које се односе на пројектовање, израчун и извођење радова те употребу производа, при чему свака упута мора бити означена ријечима "или еквивалент". Надаље, споменути члан 54. Закона у ставу (5) предвиђа да ако се техничке спецификације одреде у складу са ставом (2) тачка а) овог члана, уговорни орган не смије одбити понуду с образложењем да понуђена роба и услуге не одговарају спецификацијама које је он навео, ако понуђач одговарајућим средствима (технички досије, извјештај о тестирању које је обавило овлашћено тијело и други слични документи издати од надлежних институција) у својој понуди докаже да рјешења која је он у понуди предложио у једнакој мјери одговарају техничким спецификацијама на које се позива.

Имајући у виду наведено, овај орган навод жалиоца по коме уговорни орган поред захтијеваног ENEC сертификата у предметном поступку набавке, треба да прихвати и друге једнаковриједне сертификате којима се доказује испуњеност постављених стандарда у ТД, сматра основаним. Наиме, увидом у ТД утврђено је да уговорни орган поставља низ захтјева везаних за ЕН норме/стандарде са којима тражени производ мора бити усклађен а да доказивање испуњености истих захтијева прилагањем искључиво ENEC сертификата, дакле без давања могућности понуђачима, да испуњеност тражених стандарда доказују и сертификатима других овлаштених тијела која су призната у БиХ, односно независних лабораторија којима би се доказало да је тражена роба у складу са захтијеваним нормама уговорног органа. С тим у вези, овај орган је схватања, да уговорни орган у складу са споменутим одредбама Закона, има обавезу прихватити и друге доказе о еквивалентним мјерама осигурања захтијеваних стандарда.

У разматраном контексту напомиње се да уговорни орган у смислу члана 100. став (2) ЗЈН није доказао да важећи прописи из разматране области у БиХ укључују ENEC као признати стандард.

Имајући у виду наведено, овај орган је основом члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) ЗЈН одлучио као у изреци Рјешења.

4. Повратуплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 3.500,00 КМ извршиће се посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 86/14).

Поука о правном лијеку:
Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Алма Салкић - Мијић

Доставити:
- ЛУМИНОС д.о.о. Сарајево
- Министарство просторног уређења и заштите околице ТК, Тузла
- а/а