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: ЈН2-02-07-1-3678-7/20
Бања Лука, 21.01.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, број: без броја од 11.12.2020. године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0203-3795-4/20 од 07.12.2020.године, Уговорног органа ЈПШ „Шуме Републике Српске“ а.д. Соколац, Дирекција ЈП у конкурентском захтјеву *„набавка канцеларијског материјала“*. На основу члана 93. став(8) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 105. став(2); члана 108. и члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа, одржаној дана 21.01.2021.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, број: без броја од 11.12.2020. године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0203-3795-4/20 од 07.12.2020.године, Уговорног органа ЈПШ „Шуме Републике Српске“ а.д. Соколац, Дирекција ЈП у конкурентском захтјеву *„набавка канцеларијског материјала“*, усваја се као **основана,** предмет се враћа на поновно поступање и одлучивање.
2. **Поништавају се** сљедећи акти:
   - Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0203-3795-4/20 од 07.12.2020.године,
   - Записник о прегледу и оцјени понуда, број: 06.1/0206-3795-3/20 од 27.11.2020.године у дијелу који се односи на примјену преференцијалног третмана домаћег.
3. **О повратy** средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган ће донијети посебно рјешење.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган ЈПШ „Шуме Републике Српске“ а.д. Соколац, Дирекција ЈП (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о набавци број: 06.1/0203-3795/20 од 06.11.2020.године и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **1172-7-1-106-3-1319/20** од 19.11.2020.године.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: без броја од 27.11.2020.године, у којем је констатовала да је благовремено пристигло пет понуда, те да није било примједби на поступак отварања понуда.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о прегледу и оцјени понуда број: 06.1/0206-3795-3/20 од 27.11.2020.године, у којем је констатовала да су све понуде прихватљиве, те да понуда понуђача „Примапром“ д.о.о. Бања Лука ужива преференцијални третман домаћег, те након завршене е-аукције, најповољнија понуда је понуда понуђача „Примапром“ д.о.о. Бања Лука.

Уговорни орган донио је Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0206-3795-4/20 од 07.12.2020.године.

Незадовољан садржајем Одлуке о избору најповољнијег понуђача, понуђач „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: без броја од 11.12.2020. године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 18.12.2020.године.

У жалби Жалиоца од се наводи:

На основу члана 99. став 1. ЗЈН БиХ, те на темељу члана 101. став 1. тачка б) ЗЈН БиХ, незадовољни предметном Одлуком, понуђач "Дефтер" д.о.о. Сарајево, благовремено изјављује : Жалбу

- Због погрешне примјене Закона п јавним набавкама БиХ.

Дана 07.12.2020. године, Уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0203-3795-4/20 (одлука запримљена путем е-маил-а дана 09.12.2020. године), те Уговор додјељује понуђачу „Примапром" доо, Бања Лука.
Понуђач „ДЕФТЕР" доо, Сарајево је затражио увид у понуду изабраног понуђача што је и омогућено у просторијама Уговорног органа, те је приликом увида у понуду изабраног понуђача установљена неправилност.
Уговорни орган тендерском документацијом тачка 1.1. прописао је сљедеће:
„ Тонер мора бити новопроизведен, без обзира да ли је оригинал или компатибилан оригиналу.
Уговорни орган неће прихватити рециклиране и пуњене тонере, на начин да је касета искоришћеног тонера поново напуњена тинтом“.
Изабрани понуђач "Примапром" доо Бања Лука је у склопу своје понуде доставио Потврду о преференцијалном третману домаћег, за сљедеће ставке из Обрасца за цијену понуде:
-ставке
1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 13, 14, 15, 17, 18, 20, 34, 35, 54, 60, 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 75 и 76.
Ставке од броја 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 75, 76 се односе на тонере. У наведеној потврди, која је издата од стране Ванскотрговинске коморе Босне и Херцеговине, број: 05-05-3-27- БЛ-969/20, мјесто издавања Бања Лука, датум 24.11.2020. године, изабрани понуђач је навео да нуди тонере фирме АРЕС доо.
Наведни произвођач АРЕС доо се не бави производњом новопроизведених тонера односно тонера који су комаптибилни оригиналу. Наведни произвођач Арес доо се бави пуњењем празних касета, односно може понудити само пуњене тонере.
И ако је Уговорни орган тендерском документацијом прописао да неће прихватити рециклиране и пуњене тонере, на начин да је касета искоришћеног тонера поново напуњена тинтом, изабрани понуђач је понудио производ који не одговара условима прописаним из тендерске документације.
Достављајући овакву потврду, изабрани понуђач је лажирао да најмање 50% понуђених вриједности роба имају поријекло из БиХ, и на овај начиње остварио предност у односу на друге понуђаче.
Уговорни орган дужан је да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметом набавке и његовом сврхом.
Из свега наведеног, сматрамо да је Уговорни орган направио пропуст, па предлажемо да Уговорни орган усвоји ову жалбу, поништи Одлуку о избору најповољнијег понуђача, одбаци Потврду о преференцијалном третману домаћег, поново изврши вредновање понуда, те поново закаже е-аукцију.
Уколико Уговорни орган не усвоји ову жалбу предлажемо да исту достави на разматрање Канцеларији за разматрање жалби, па предлажемо да Канцеларија након запримања жалбу исту усвоји, поништи Одлуку о додјели уговора, те наложи Министартсву финансија и трезора Босне и Херцеговине да жалиоцу изврши повратак уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Уговорни орган јеу складу са Законом ојавним набавкама БиХ утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлашћеног лица.

Након тога, уговорни орган приступио је опјењивању жалбеног навода, те утврдио да је жалба неоснована.
Изабрани понуђач у предметном поступку набавке „Примапром“ д.о.о. Бања Лука, доставио је оригиналну Потврду Спољнотрговинске коморе БиХ, број: 05-05-3-27-БЛ-969/20 од 24.11.2020. године, да роба наведена у спецификацији производа која се налази у прилогу потврде, задовољава услове за издавање цертификата о БиХ поријеклу. Опреза ради, уговорни орган напомиње да је приликом оцјене понуда провјерио вриједност понуђене робе која је наведена у спецификацији Потврде Спољнотрговинске коморе БиХ, издате за понуђача „Примапром“ д.о.о. Бања Лука, те да иста износи преко 50 % од укупне вриједности понуђених роба (свих ставки из Прилога Анекса 2 ТД).
Уговорни орган сматра да није надлежан провјеравати вјеродостојност горе наведене потврде, те је из тог разлога одбио жалбу „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, као неосновану, а да је у поступку предметне набавке поступио у складу са чланом 3. Закона о јавним набавкама. Из тог разлога предлаже да Канцеларија за разматрање жалби, сходно члану 111. став (1), тачка ц) ЗЈН БиХ предметну жалбу „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и акта достављена од стране Уговорног органа, и то:

- Одлуку о набавци број: 06.1/0203-3795/20 од 06.11.2020.године,
- Обавјештење о набавци број: 1172-7-1-106-3-1319/20 од 19.11.2020.године,
- Конкурентски захтјев број: 06.1/0203-3795/20 од 19.11.2020.године,
- Записник о прегледу и оцјени понуда број: 06.1/0206-3795-3/20 од 27.11.2020.године,
- Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0206-3795-4/20 од 07.12.2020.године,
- Писано изјашњење Уговорног органа број: 06.1/0203-3795/20 од 16.12.2020.године,
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно увидом у тендерску документацију, записник и одлуку те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **основана.**

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган пропустио да утврди правилно чињенично стање, јер је опште познато да произвођач АРЕС д.о.о. не бави производњом новопроизведених тонер, односно тонера који су компатибилни оригиналу, него се бави пуњењем празних касета, односно може понудити само пуњене тонере, што је у супротности са тачком 1-1 конкурентског захтјева, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан.**

Испитујући доказе у поступку по овом жалбеном наводу с циљем правилног и потпуног утврђивања чињеничног стања, вијеће овог органа је утврдило сљедеће чињенице:

- Да је тачком 1.1 конкурентског захтјева између осталог прописано сљедеће:

„Сви тонери морају бити оригинални или компатибилни оригиналима (осим за ставку 73. Обрасца за цијену понуде, гдје је предвиђен оригиналан тонер). Тонер мора бити новопроизведен, без обзира да ли је оригинал или компатибилан оригиналу.
Уговорни орган неће прихватити рециклиране и пуњене тонере, на начин да је касета искоришћеног тонера поново напуњена тинтом.

- Да је на странама од 25 до 29 понуде понуђача „Примапром" д.о.о. Бања Лука налази Потврда број: 05-05-3-27-BL-969/20 од 24.11.2020.године, издата од стране Спољнотрговинске коморе Босне и Херцеговине, којом се потврђује да између осталих роба под ставкама 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 75 и 76 задовољава услове за издавања цертификата о бх поријеклу.

- Да је у Информацији број: 03-02-1482-02/20 од 30.07.2020.године, Привредне коморе Републике Српске између осталог наведено сљедеће:

„У вези издавања потврде за преференцијални третман домаћег у производњи тонера и кетрица, познато је да производ да би могао имати третман домаћег мора бити произведен у Републици Српској, односно Босни и Херцеговини. Привредни субјект који подноси захтјев за издавање потврде о префренцијалном третману домаћег за производњу тонера и кетрица обавезан је поред прописане форме захтјева, међу осталим, доставити и спецификацију утрошка материјала у процесу производње производа домаћег поријекла, из које спецификације мора бити јасно доказано да најмање 50% укупне вриједности производа има поријекло из Републике Српске, односно Босне и Херцеговине
Наведени поступак доказивања домаћег поријекла би се могао примјенити и у случајевима када би подносилац захтјева за издавање потврде о префренцијалном третману домаћег доказао да је провео технички процес обнављања тонера, након којег процеса најмање 50% вриједности производа мора да води поријекло из Републике Српске, односно Босне и Херцеговине. Технички процес обнављања тонера подразумијева да искоришћени тонер буде потпуно растављен, да се у потпуности очисти унутрашњост кућишта тонера, да се изврши замјена свих потрошних дијелова тонера, да се изврши пуњење тонера са оригиналном врстом и количином пуњења, да се изврши измјена чипа уколико тонер има чип, да се изврши поновно склапање кућишта, те да се изврши финално тестирање рециклираног тонера. Комплетан процес мора бити у складу са одређеним међународним признатим стандардима.
У нашој досадашњој пракси ранијих година јављала су се поједина привредна друштва која су на основу претходно описане процедуре испуњавала услове за третман домаћег производа, али посљедњих година због значајно јефтинијих тонера и кетрица из иностранства, превасходно из НР Кине, сличних захтјева нисмо имали.

- Да је чланом 102. став(2) Закона о јавним набавкама прописано сљедеће:
„(2) У поступку правне заштите уговорни орган дужан је да докаже постојање чињеница и околности на основу којих је донио одлуку о правима, предузео радње или пропуштања те спровео поступке, који су предмет поступка по жалби

Из наведених чињеница вијеће овог орган је утврдило сљедеће:

- Да Уговорни орган није на потпун и правилан начин утврдио стварно чињенично стање, односно Уговорни орган није поступио у складу са одредбама члана 102. став(2) Закона о јавним набавкама БиХ, није доказао на основу којих чињеница је прихватио да су роба која су наведена под ставкама 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70,

71, 72, 74, 75 и 76 100% поријекла из Републике Српске, односно Босне и Херцеговине.
Уговорни орган је пропустио да од понуђача „Примапром“ д.о.о. Бања Лука затражи да појашњење потврде, на начин да издавалац потврде (како то и прописују правила за издавање таквих докумената) назначи које су ставке домаће и колики је тачно удио домаћег у њима (исказано у процентима).

У конкретном случају Уговорни орган је пропустио да, након запримања жалбе од понуђача „Дефтер“ д.о.о. Сарајево, број: без броја од 11.12.2020. године, на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06.1/0203-3795-4/20 од 07.12.2020.године, поступку јавне набавке робе: „набавка канцеларисјког материјала“, у складу са чланом 68. став (3), а у вези са чланом 67. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине („Службени гласник БиХ“ број: 39/14 од 19.05.2014.године) и Одлуке о обавезној примјени преференцијалног третмана домаћег Вијећа министара Босне и Херцеговине („Службени гласник БиХ“, број 34/20), затражи од изабраног понуђача „Примапром„ д.о.о. Бања Лука да у року од три дана достави оригиналне документе на основу којих је Спољнотрговинска комора БиХ издала Потврду број: 05-05-3-27-BL-969/20 од 24.11.2020.године, са којом се потврђује да између осталих роба под ставкама 61, 62, 63, 64, 65, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 72, 74, 75 и 76 задовољава услове за издавања цертификата о бх поријеклу, чиме њихова понуда ужива преференцијални третман домаћег и на исту се примјењује преференцијални фактор од 30%, у сврху поређења понуда.

Вијеће овог органа је извршило увид у Акт број: 03-02-1482-02/20 од 30.07.2020.године Привредне коморе Републике Српске у којој је јасно истакнуто да производ да би могао имати третман домаћег мора бити произведен у Републици Српској, односно Босни и Херцеговини. Привредни субјекат који подноси захтјев за издавање потврде о преференцијалном третману домаћег за производњу тонера и кетрица обазезан је, поред прописане форме захтјева, међу осталим, доставити и спецификацију утрошка материјала у процесу производње производа домаћег поријекла, из које спецификације мора бити јасно доказано да најмање 50% укупне вриједности производа има поријекло из Републике Српске, односно Босне и Херцеговине. Наведени поступак доказивања домаћег поријекла би се могао примијенити и у случајевима када би подносилац захтјева за издавање потврде о преференцијалном третману домаћег доказао да је провео технички процес обнављања тонера, након којег процеса најмање 50% вриједности производа мора да води поријекло из Републике Српске, односно Босне и Херцеговине.
Технички процес обнављања тонера подразумијева да искоришћени тонер буде потпуно растављен, да се у потпуности очисти унутрашњост кућишта тонера, да се изврши замјена свих потрошних дијелова тонера, да се изврши пуњење тонера са оригиналном врстом и количином пуњења, да се изврши измјена чипа уколико тонер има чип, да се изврши поновно склапање кућишта, те да се изврши финално тестирање рециклираног тонера. Комплетан процес мора бити у складу са одређеним међународно признатим стандардима. У дописује наведено да су се у пракси ранијих година јављала поједина привредна друштва која су на основу претходно описане процедуре испуњавала услове за третман домаћег производа, али посљедњих година због појаве значајно јефтинијих тонера и кетрица из иностранства, превасходно из НР Кине, сличних захтјева нису имали.

У Босни и Херцеговини не постоји регистрирана производња тијела/кућишта тонера односно кертрица, нити постоји регистрирана производња тонера (праха) те из достављене Потврде о БиХ поријеклу тонера, са спецификацијом у прилогу, издану од Спољнотрговинске коморе БиХ број: 05-05-3-27-BL-969/20 од 24.11.2020.године,

Уговорни орган није могао утврдити да ли се Потврда односи на рециклиране/репариране/обновљене/допуњене тонере/кертриџе, односно замјенске или оригиналне тонере/кертриџе.
У конкретном случају тачком 1.1. конкурентског захтјева јасно је истакнут захтјев да сви тонери морају бити оригинални или компатибилни оригиналима (осим за ставку 73. Обрасца за цијену понуде, гдје је предвиђен оригиналан тонер). Тонер мора бити новопроизведен, без обзира да ли је оригинал или компатибилан оригиналу, та да Уговорни орган неће прихватити рециклиране и пуњене тонере, на начин да је касета искоришћеног тонера поново напуњена тинтом.

У поновљеном поступку, Уговорни орган ће у складу са образложењем овог Рјешења, од понуђача „Примапром" д.о.о. Бања Лука затражити појашњење Потврде број: 05-05-3-27-BL-969/20 од 24.11.2020.године, издате од стране Спољнотрговинске коморе БиХ, како би се на јасан и потпун начин могло утврдити да ли се Потврда односи на рециклиране/репариране/обновљене/допуњене тонере/кертриџе, односно замјенске или оригиналне тонере/кертриџе, те колики је тачно удио домаћег у њима (исказано у процентима).

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), члана 105. став(2); члана 108. и члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Повратак уплаћени средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршиће се на основу посебног рјешења овог органа, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ", број:86/14) прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни 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
дипл. правник Радомир Пашић

Достављено:

- „Дефтер" д.о.о. Сарајево,
- ЈПШ „Шуме Републике Српске" а.д. Соколац, Дирекција ЈП,
- „Примапром" д.о.о. Бања Лука,
- евиденцији
- а/а



