01 -04- 2021

BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZA 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: ЈН2-02-07-1-480-7/21
Бања Лука, 25.03.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Визион д.о.о. Рогатица, бр 23/21 од 09.02.2021.године, изјављене на Тендерску документацију, бр. 09/1-404-1944/20 од фебруара 2021.године, уговорног органа, Република Српска, Министарство унутрашњих послова, у поступку јавне набавке „прехрамбених производа", 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 25.03.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Визион д.о.о. Рогатица бр. 23/21 од 09.02.2021.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, Република Српска, Министарство унутрашњих послова, број 09/1-404-1944/20 од фебруара 2021. године, **се у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Тендерска документација, бр. 09/1-404-1944/20 од фебруара.2020.године, уговорног органа, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повратак накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Република Српска, Министарство унутрашњих послова (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 348-1-1-16-3-6/21 од 02.02.2021.г.у отвореном поступку набавки „прехрамбених

производа", према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу из следећих разлога.

У жалби жалиоца се истиче:

Дана 03.02.2021. године преузели смо ТД за горе поменуту Јавну набавку са ПЈН и увидом у исту, уочили низ неправилности.

Предмет набавке је Набавка прехрамбених производа, међутим предмет набавке није подијељен у ЛОТ-овц иако су се испунили услови за то.

У ТД, Образац за цијену понуде - АНЕКС 3 наведене су различите прехрамбено комерцијалне робе, меса, месних прерађевина, свјежег воћа и поврћа, млијека и млијечних производа, дакле набавка свињског меса, јунећег меса, пилетина, јаја, јогурт, пудинг, чај од менте, бибер, тјестенина, бијели лук, кафа, свјежи парадаиз, банане, брашно, кисели купус, природна изворска вода, шећер у праху, суве шљиве....(укупно 97 артикала, свакако нису сродне ставке нпр: кисели купус и шунка у цријеву; чај од менте и јунећи бут без кости, суве шљиве и сува сланина панцета) што је ограничавајуће за конкуренцију, по овој јавној набавци, сужава дакле конкуренцију.

Позивајући се на Рјешење КРЖ БиХ бр. УП2-01-07.1-289-10/14 од 02.04.2014.године, а гдје наводи:

„Такође ово је и дискриминација понуђача који не могу обезбједити истовремено све захтјеване ставке, артикле „прехрамбених намирница" (све супротно одредбама чл.1 Закона), а које су несродне, негруписане на начин да понуђачима обезбједе припрему понуде на стварно конкурентској основи и без дискриминације, односно сагласно одредбама чл.1.13.Закона.

Предње наведени садржај предметне набавке, дакле који је обухваћен предметном набавком је прилично сложен и садржајно вишеструктуиран, обухвата више врста уговора, који сами за себе могу представљати посебне цјелине."

Жалилац у том правцу и предлаже Рјешење КРЖ БиХ бр. ЈН2-01-07-1-662-7/16 од 22.12.2016.године, а у ком се наводи (цитат):

„ Дакле, уговорни орган је дужан у оквиру своје надлежности припремити тендерску документацију на начин који ће обезбједити већу, праведну и активну конкуренцију, уз најефикасније трошење јавних средстава у вези са предметом набавке и његовом сврхом, што су основни принципи који се примјењују у поступцима јавних набавки"

Слиједом наведеног рјешења потпуно је јасно да су наведени жалбени приговори у погледу понуде без лотова и сл. оправдани и основани у цијелости, управо имајући у виду захтјев законодавца у чл.1, 3 ЗЈН.

Не споримо да Уговорни орган у оквиру свога права дефинише предметну тендерску документацију, али иста мора бити прописана у складу са одредбама Закона о јавним набавкама, на начин да прописани услови, захтјеви и докази морају бити јасни, прецизни,

пропорцијални предмету јавне набавке, недискриминаторни. да не фаворизују одређене понуђаче, а што није случај у предметној тендерској документацији.

Процјена овако постављеног предмета набавке указује на то да цјеловито постављен предмет набавке неће обезбједити довољно понуда, односно да квалитет тих понуда неће бити на задовољавајућем нивоу. Напротив, на овај начин се елиминише велики број специјализованих понуђача, чиме се смањује конкуренција, а што није у интересу ни понуђача ни Уговорног органа.

Тражимо да се предметна набавка подијели у ЛОТ-ове, тако што ће засебан ЛОТ бити Набавка меса и месних прерађевина, а засебан нпр. набавка воћа и поврћа, итд., како би се смисао здраве и слободне конкуренције остварио у потпуности.

Узимајући у обзир наведено, тражимо да размотрите и уважите нашу жалбу, те да тендерску документацију ускладите са горе наведеним захтјевима и Законом о јавним набавкама БиХ.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 09/1-404-1944/20 од 12.02.2021. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-480/20 од 15.02.2021.године.

У изјашњењу се истиче:

Разматрајући наводе из жалбе жалиоца, уговорни орган је поново извршио увид у предметну тендерску документацију, као и све списе предмета, те је утврђено сљедеће:

Предметна тендерска документација припремљена је, у цијелости, у складу са одредбама Закона о јавним набавкама БиХ и подзаконским актима.

Наиме, припрема тендерске документације, у складу са одредбама ЗЈН-а и подзаконских аката, је обавеза и надлежност, уговорног органа, а не понуђача, у смислу члана 53. ЗЈН-а.

У том смислу, имајући у виду специфичност и сврху набавке (прехрамбени производи), уговорни орган је расписао предметну набавку у сврху исхране полазника полицијске академије, у складу са утврђеним нормативима за исхрану, на основу чега је израђена техничка спецификација, која је саставни дио тендерске документације. Према томе, уговорни орган је расписао отворени поступак, те је припремио тендерску документацију, са основним карактеристикама, које су довољне за припрему понуда за што већи број понуђача, на стварно конкурентској основи, у складу са чланом 53. став 1. ЗЈН.

Имајући у виду горе наведено, припрема тендерске документације, у складу са одредбама ЗЈН-а и подзаконских аката, укључујући и евентуалну подјелу на лотове, који подносилац жалбе покушава наметнути, је обавеза уговорног органа, а не понуђача, у смислу члана 53. ЗЈН-а.

Дакле, неспорно је да није тачан навод да, овако дефинисан предмет набавке, представља „сужавање конкуренције“, имајући у виду опште познату околност да су бројна привредна

друштва регистрована за набавку прехрамбених производа, наведених у спецификацији, те иста и обављају дјелатности на начин како су регистровани.

Према томе, уговорни орган је, према својим потребама, у смислу количина, квалитета, утврђених норматива исхране, процјењене вриједности, расположивих средстава, прописаних минималних карактеристика и територијалне организованости, израдио предметну тендерску документацију за набавку и сукцесивну, свакодневну испоруку прехрамбених производа према указаним потребама и нормативима МУП-а Републике Српске, примјењујући прије свега основне принципе јавних набавки, а нарочито праведну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава, у складу са чланом 3. ЗЈН-а.

Поред тога, тендерска документација за наведени поступак набавке објављена је на порталу јавних набавки и доступна је свим потенцијалним учесницима, дакле, транспарентна је за све потенцијалне понуђаче који имају намјеру да учествују у поступку надметања, и довољно прилагођена да понуђачи могу доставити упоредиве понуде.

Напомињемо да Министарство унутрашњих послова у смислу његовог специфичног дјелокруга рада и територијалне организованости не може прилагођавати тендерску документацију према индивидуалним жељама и могућностима нити једног од потенцијалних понуђача, а тако ни према жалби жалитеља.

Навођење у жалби, рјешења КРЖ-а из 2014. године, те цитирање образложења из истогрјешења, уговорни орган сматра ирелевантним за овај поступак, из разлога што је, прије свега, наведено рјешење донесено за вријеме важења Закона о јавним набавкама БиХ који више није на снази. Одредбе рјешења КРЖ-а из 2016. године, на које се позива подносилац жалбе, такође нису релевантне за овај поступак, поготово што су ове одредбе уопштене, односе се на опште принципе закона, а из истих није видљиво шта је предмет набавке.

У сваком случају, у смислу горе наведеног, сваки поступак је засебан, има своје специфичности, које нису упоредиве са другим поступцима или рјешењима КРЖ-а, те уговорни орган, а нити другостепени орган у рјешавању по жалби нису везани правном праксом, односно утврђеним чињенично-правним стањем рјешењима из других поступака, а што представља један од основних принципа права које се примјењује у БиХ..

Из наведених разлога предлажемо да другостепени орган донесе одговарајућу одлуку и одбије жалбу подносиоца као неосновану.

Поред тога, иако жалбом нису тражени, оспоравамо и накнаду свих трошкова на име покретања жалбеног поступка.

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 дјелимично тачни .

Овај орган је према изнешеном жалбеном наводу извршио увид у ТД-у, констатовао да је жалбени навод како гласи: „У ТД, Образац за цијену понуде - АНЕКС 3 наведене су различите прехрамбено комерцијалне робе, меса, месних прерађевина, свјежег воћа и поврћа, млијека и млијечних производа, дакле набавка свињског меса, јунећег меса, пилетина, јаја, јогурт, пудинг, чај од менте, бибер, тјестенина, бијели лук, кафа, свјежи парадаиз, банане, брашно, кисели купус, природна изворска вода, шећер у праху, суве шљиве....(укупно 97 артикала, свакако нису сродне ставке нпр: кисели купус и шунка у цријеву; чај од менте и јунећи бут без кости, суве шљиве и сува сланина панцета) што је ограничавајуће за конкуренцију, по овој јавној набавци, сужава дакле конкуренцију", тачан те да се без обзира што је предмет набавке прехрамбени производи, ипак ради о широком спектру намирница које су разнолике, те да се исте немогу у исту групу набавке ставити, што у таквим ситуацијама сужава конкуренцију и тиме чини повреду члана 3. ЗЈН-а („Сл.гласник БиХ" бр. 39/14) у смислу равноправности кандидата и активне конкуренције.

Дакле, уговорни орган има дискрециона права расписати тендер, о истом одлучити да ли ће исти дијелити по лотовима и то није спорно нити се са било чије стране може уговорном органу по том питању било шта наметати, али мора водити при том рачуна да у кориштењу свог дискреционог права не врши злоупотребу (свјесно или несвјесно) тако што би понуђаче довео у неравноправан положај, односно неке фаворизовао или дискредитовао и тиме сузио конкуренцију.

Овако постављен ТД може довести до сужавања конкуренције јер артикли као што су месо и месне прерађевине рецимо тешко да иду заједно са чајем или бананама или киселим купусом , те је стога пожељно исте раздвојити по лотовима према широј грани, рецимо све воће и поврће у један лот и сл.

Како је жалбени наводи основан, овај орган је поништио оспорени акт, 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 2.000,00 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
Драган Илић

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција