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

18 -08- 2022

Број: ЈН2-02-07-1-1964-8/22
Бања Лука, 18.08.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Центар Дизел Мотора д.о.о. Приједор, бр 01-299/22 од 07.07.2022.године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, бр. 20578/22 од 30.06.2022.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик, у поступку јавне набавке „филтера за рударску механизацију “, 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 18.08.2022.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Центар Дизел Мотора д.о.о. Приједор бр. 01-299/22 од 07.07.2022.године, изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик, број 20578/22 од 30.06.2022. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Одлука о избору најповољнијег понуђача, бр. 20578/22 од 30.06.2022.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај 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, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1276-1-1-100-3-152/22 од 21.02.2022.г.у отвореном поступку јавних набавки „филтера за рударску механизацију“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Комисија за јавне набавке у Одлуци о избору најповољнијег понуђача, пасус-Аналитички приказ тражених и достављених докумената на основи којих се утврђује постоје ли разлози елиминације понуђача утврдила је да су сви обавезни документи које мора понуда да садржи достављени од стране понуђача „JACMИН М“ Д.О.О. Жепче и „ЦЕНТАР ДИЗЕЛ МОТОРА11 Д.О.О. Приједор.

На основу Захтјева омогућен нам је увид у понуду понуђача „JACMИН М“ д.о.о. Жепче (Службена забиљешка бр. 20874/22 од 04.07.2022.године) и утврдили смо пропусте у раду комисије везано за сљедеће:

Тачка 3.2 тендерске документације : Понуђачи су у вези са предметом набавке обавезни да у својој понуди доставе сљедеће документе:

2. Неовјерену копију сертификата ИСО 9001 за сваког од произвођача понуђених еквивалентних филтера.

3. Неовјерену копију потврде произвођача филтера о гаранцији којом се дефинише покривеност комплетног оштећења уколико се докаже да је филтер узрочник насталог оштећења.

1. За тачку 3.2.2 тендерске документације:

Понуђач „Јасмин М“ д.о.о. Жепче (у даљем тексту „Понуђач“) приликом нуђења еквивалентних филтера марке „Хи-Фи“ није доставио копију сертификата ИСО 9001 стандарда чиме аутоматски не испуњава услове захтјеване тендерском документацијом Уговорног органа (Тачка 3.2 тендерске документације).

1.1 Понуђач приликом нуђења еквивалентних филтера марке „Доналдсон“ доставља копију ИСО 9001 сертификата искључиво за територију Европе („Доналдсон Еуропе БВ“ страна 27. понуде), иако се производни погони компаније Доналдсон налазе не само у Европи него широм свијета, гдје се уједно и врши производња дијела понуђених филтера због чега исти нису предмет примјене приложеног ИСО 9001 стандарда. У прилогу жалбе достављамо снимак екрана и преводе са званичне странице Доналдсон хттпс://www.доналдсон.цом/ен-бе/, (прилог бр. 1, прилог бр. 2, прилог бр. 3 и прилог бр. 4). Тачка 3.2.2 захтјева тражени документ за сваког произвођача, што у понуди фирме „JACMИН М“ д.о.о. Жепче није достављено.

2. За тачку 3.2.3 тендерске документације:

Понуђач у својој понуди прилаже потврду произвођача филтера о гаранцији за „Хи-Фи“ филтере (страна 35. и 36. Понуде), иако, по нашем сазнању, „Хи-Фи Франце“ званично није произвођач филтера већ врши брендирање и дистрибуцију филтера под сопственим логом и називом од више подуговарачких компанија што се види и у тексту Потврде о гаранцији, страна 36. први пасус, трећи ред „Они (филтери) имају правну гаранцију произвођача против оштећења производње, заједно с гаранцијом коју смо потписали са великом

међународном осигуравајућом групом". Уз жалбу достављамо прилог бр. 5. под називом „Први кораци у производњи" преузет са званичне интернет странице Хи-Фи филтрације хттпс://хифи- филтер.цом/ен/оур-хисторв/ као и превод истог, у којем се јасно види да самостални процес производње започињу тек 2020. године у производном погону Х-Фацтору у Тунису, и то искључиво за производњу ваздушних филтера.

У Образложењу је показано да понуђач „Јасмин М" д.о.о. Жепче није доставио комплетну документацију тражену у предметној тендерској документацији у поступку јавне набавке бр. 20578/22 од 30.06.2022.године: „Набавка филтера за рударску механизацију" - путем отвореног поступка, интерни број: 14/22, Уговорног органа Мјешовити Холдинг „Електропривреда Републике Српске" Матично предузеће а.д. Требиње Зависно предузеће „Рудник и термоелектрана Угљевик" а.д. Угљевик.

Из прилога се јасно види да је понуђач за робу коју нуди под брендом „ДОНАЛДСОН" био у обавези да достави цертификате ИСО 9001 стандарда за све фабрике према регији пословања, а у којима се понуђена роба производи, а понуда понуђача не садржи поменуте сертификате.

У случају понуђених роба бренда Хи-Фи понуђач такође није задовољио услов из тачке 3.2.2 гдје се тражи ИСО 9001 сертификат произвођача, али из очигледног разлога, јер Хи-Фи није произвођач филтера, осим у случају фабрике у Тунису која од скора производи само ваздушне филтере, иако понуђач у понуди има уврштене и филтере течности (уље, гориво) овог бренда, а које не производи, јер принцип рада компаније Хи-Фи је да купује филтере од различитих произвођача, и означава их са брендом Хи-Фи прије даљње дистрибуције.

Такође, за дио понуде понуђача гдје су понуђени Хи-Фи филтери не задовољава ни захтјеве из тачке 3.2.3 гдје се експлицитно тражи гаранција произвођача. Достављена гаранција је гаранција продавца и осигуравајуће куће, што не задовољава експлицитан захтјев Уговорног органа описан у дијелу тендерске документације тачка 3.2.3

Узевши Образложење у обзир, тражимо да се понуда понуђача „Јасмин М" д.о.о. Жепче, у предметној јавној набавци, одбаци као непотпуна.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 21932/22 од 13.07.2022. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-1964/22 од 15.07.2022.године.

У Изјашњењу се истиче

Прије него што се упустио у мериторно разматрање жалбе, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, како би се уопште могло приступити њеном рјешавању, а које се односе на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлаштене особе, односно на претпоставке прописане чланом 100. став 1. Закона о јавним набавкама. Након провјере наведених чињеница, Уговорни орган је оцијенио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена

од лица овлаштеног за заступање, чиме су се стекли услови за одлучивање о њеној основаности.

Након детаљног увида у комплетну документацију која се односи на предметни поступак набавке, односно анализе свих доказа појединачно те у међусобној вези, а према свим жалбеним наводима, Уговорни орган је утврдио сљедеће:

Неосновани су жалбени наводи Жалиоца који се односе на сертификат ИСО 9001 стандард за еквивалентне филтере марке „Хи-Фи", захтјеван тачком 3.2 тендерске документације.

Наиме, тачно је да је тачком 3.2 тендерског документа од понуђача захтјевано да у својој понуди доставе (под 2) „Неовјерену копију сертификата ИСО 9001 за сваког произвођача понуђених еквивалентних филтера", али је изабрани понуђач, у том моменту још као потенцијални понуђач, затражио појашњење тендерске документације од Уговорног органа у писаној форми на интернет страници www.еин.гов.ба. у остављеном року од најкасније 10 дана прије истека рока за достављање понуда. Дана 07.03.2022. године, понуђач је поставио сљедеће питање: „Да ли је потребно достављање захтјеваног цертификата за произвођаче који су већ наведени у предмету набавке или само за произвођаче који нису наведени предметном набавком а чији би филтери били предмет понуде"?

Уговорни орган је одговорио на постављено питање 10.03.2022. године, у смислу да се захтјев из тачке 3.2, под 2. тендерског документа предметне набавке односи само на произвођаче понуђених филтера који нису наведени у колони „произвођач" у тачки 3.1. предметне набавке. Тендерски документ је остао непромијењен.

Поновним увидом у тендерски документ, Уговорни орган је потврдио да је у тачки 3.1, која се односи на врсту, квалитет и количину предмета набавке (спецификацију предмета набавке), у колони „Произвођач", за ставку 139 - филтер хидраулике, наведено „Флеетгуард/ХиФи", што недвосмислено доводи до закључка да, имајући у виду горе поменути одговор Уговорног органа на захтјев за појашњење тендерског документа, изабрани понуђач није био дужан да достави копију сертификата ИСО 9001 за еквивалентне филтере произведене од стране произвођача „Хи-Фи".

Из тих разлога, жалбени наводи истакнути у тачки 1. достављене жалбе су у потпуности неосновани.

Даље, наводи који се односе на еквивалентне филтере марке „Доналдсон", такође су неосновани. Из горе цитиране тачке 3.2 тендерског документа, параграф 2, јасно се види да Уговорни орган није ни тражио достављање копије сертификата ИСО 9001 за све земље у којима компанија „Доналдсон" има свој производни погон, а како је то протумачио Жалилац. Достављањем документа на страни 27. своје понуде, изабрани понуђач је задовољио услове постављене тендерским документом.

На крају, Жалилац истиче наводе који се односе на гаранцију коју је изабрани понуђач доставио у својој понуди на стр. 35-36, који су, такође, неосновани. Понуђач „Јасмин М" д.о.о. Жепче доставио је неовјерену копију потврде произвођача филтера о гаранцији, у

складу са тачком 3.2 тендерског документа, под 3, тј. онако како је то захтјевано од стране Уговорног органа, имајући у виду да је тражена гаранција произвођача којом се дефинише покривеност комплетног оштећења уколико се докаже да је филтер узрочник насталог оштећења.

На страни 36. своје понуде, изабрани понуђач доставио је превод гаранције издате од стране произвођача „Хи-Фи филтер", из којег се јасно види (пасус 3) да се, у случају да је испоручени филтер изравно узрок квара опреме или мотора, све док је филтер исправно уграђен и промијењен у складу са распоредом одржавања који је препоручио произвођач, исти обавезује „на поправљање штете настале на уређају, осигуравајући да се он врати у стање прије настале штете".

Докази које је Жалилац доставио, те образложење овог жалбеног навода, су у потпуности паушални и по оцјени Уговорног органа апсолутно без основа.

Из побројаних разлога, имајући у виду све наведене чињенице, жалбени наводи су неосновани и не односе се на битну повреду Закона о јавним набавкама БиХ, нити на повреду поступка, а о којим одредбама је Уговорни орган био дужан водити рачуна приликом оцјене понуда, односно, професионалне способности понуђача.

Уговорни орган је извршио избор и донио одлуку о избору најбоље оцијењеног понуђача у складу са Законом о јавним набавкама БиХ и подзаконским актима.

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 .

Према жалбеном наводу жалиоца: „ Тачка 3.2 тендерске документације : Понуђачи су у вези са предметом набавке обавезни да у својој понуди доставе сљедеће документе:

2. Неовјерену копију сертификата ИСО 9001 за сваког од произвођача понуђених еквивалентних филтера.

3. Неовјерену копију потврде произвођача филтера о гаранцији којом се дефинише покривеност комплетног оштећења уколико се докаже да је филтер узрочник насталог оштећења.

1. За тачку 3.2.2 тендерске документације:

Понуђач „Јасмин М“ д.о.о. Жепче (у. даљем тексту „Понуђач“) приликом нуђења еквивалентних филтера марке „Хи-Фи“ није доставио копију сертификата ИСО 9001 стандарда чиме аутоматски не испуњава услове захтјеване тендерском документацијом Уговорног органа (Тачка 3.2 тендерске документације)“, овај орган је извршио увид у оспорену понуду те констатовао да је жалбени навод тачан а то се види у Изјашњењу уговорног органа где исти потврђује да изабрани понуђач није доставио тражени документат те наводи следеће: „одговорио на постављено питање 10.03.2022. године, у смислу да се захтјев из тачке 3.2, под 2. тендерског документа предметне набавке односи само на произвођаче понуђених филтера који нису наведени у колони „произвођач" у тачки 3.1. предметне набавке. Тендерски документ је остао непромијењен“, може се констатовати да овакво тумачење уговорног органа одступа од постављених услова у тачки 3.2.2 ТД-а.

У наведеној тачки нема додатног образложења како то каже уговорни орган у свом изјашњењу већ се каже да су понуђачи дужни доставити „неовјерену копију сертификата ИСО 9001 за сваког од произвођача понуђених еквивалентних филтера“, дакле „за сваког од произвођача“ ако понуђачи нуде „еквивалентне филтере“.

То говори да су понуђачи у конкретном случају морали доставити тражени документат за сваког од произвођача понуђених еквивалентних филтера без изузетака да ли је наведен у колони „произвођач“ или не.

Стога је овај жалбени навод основан

Други дио жалбеног навода који гласи: „за тачку 3.2.3 тендерске документације:

Понуђач у својој понуди прилаже потврду произвођача филтера о гаранцији за „Хи-Фи“ филтере (страна 35. и 36. Понуде), иако, по нашем сазнању, „Хи-Фи Франце“ званично није произвођач филтера већ врши брендирање и дистрибуцију филтера под сопственим логом и називом од више подуговарачких компанија што се види и у тексту Потврде о гаранцији, страна 36. први пасус, трећи ред „Они (филтери) имају правну гаранцију произвођача против оштећења производње, заједно с гаранцијом коју смо потписали са великом међународном осигуравајућом групом“, овај орган је мишљења да исти није основан јер је заснован на личном мишљењу без ваљаних аргумената и чињеница.

И сам жалилац каже „по нашем мишљењу“ а то своје мишљење ничим не доказује у смислу материјалних доказа већ само сопственог сазнања што се не може прихватити доказом ваљаним.

Како је први жалбени навод основан, 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.

Повратак уплаћених 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 повратa накнада 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
Ервин Бибановић, дипл.правник

Достављено:

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

