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

08 -09- 2022

Број: ЈН2-02-07-1-2164-6/22
Бања Лука, 01.09.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, АНГ д.о.о. Бања Лука, бр - од 01.08.2022.године, кога заступа по пуномоћи адвокат Зоран Бубић из Бања Луке, изјављене на Тендерску документацију, бр. 86/22 од 21.07.2022.године, уговорног органа, Поште Српске, Предузеће за поштански саобраћај Републике Српске а.д. Бања Лука, у поступку јавне набавке „службене обуће “, 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 01.09.2022.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, АНГ д.о.о. Бања Лука бр. - од 01.08.2022.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, Поште Српске, Предузеће за поштански саобраћај Републике Српске, Бања Лука, број 86/22 од 21.07.2022. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. 86/22 од 21.07.2022.године, у цијелости и све радње проистекле из исте, 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.
4. Усваја се захтјев жалиоца, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Републике Српске“ бр. 68/05) у износу од 614,25 КМ, док се преостали дио захтјева одбија као неоснован.
5. Налаже се уговорном органу, да жалиоцу, накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Р.Српске бр.68/05) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Поште Српске, Предузеће за поштански саобраћај Републике Српске, Бања Лука, (у даљем тексту Уговорни орган) је објавио Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1180-1-1-154-3-200/22 од 21.07.2022.г. у отвореном поступку набавке „службена обућа“, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Дана 21.7.2022. године уговорни орган је прослиједио Обавјештење о набавци робе број 1180-1-1-154-3-200/22, конкретно за набавку службених ципела плитких и дубоких а укупна вриједност набавке износи 145.000.00 КМ.

Рок за преузимање тендерске документације и рок за пријем понуда је одређен на 5.8.2022.године у 9,00 сати.

Поступање уговорног органа у поступку набавке службене обуће није законито.

Наиме, ЗЈН дефинише начин одређивања рокова који је дужан да примјењује Уговорни орган.

Пошто је у конкретној набавци вриједност набавке одређена чл. 14. став 4. ЗЈН то рок за пријем понуда није могао бити краћи од 20 дана од дана слања обавјештења о набавци на портал ЈН што је регулисано чл. 40. став 3. ЗЈН БиХ. Пошто је Уговорни орган обавјештење на портал послао 21.7.2022. године био је дужан да одреди минималан рок за пријем понуда од 20 дана што је падало на дан 10.8.2022. године. Уговорни орган је тај рок незаконито смањио на 5.8.2022.године одднослно укупно 15 дана за пријем понуда а што је супротно одредби из чл. 40. став 3.ЗЈН БиХ.

У вези са роком за пријем понуда жалитељ истиче да је он учествовао у многобројним тендерима широм БиХ те да би чак и минималан законски рок од 20 дана био прекратак за припрему и давање понуде.

Наиме, конкретном тендерском документацијом Уговорни орган је захтијевао брендирану службену обућу сачињену од неспецифичних и нестандардних репроматеријала. У поступку припреме понуде жалитељ прво мора да изради алат за брендирање производа односно мора да изради посебан дио за своју пресу са логом Уговорног органа па тек потом да приступи изради узорка који ће испитати акредитована лабораторија. Само за испитивање узорка потребно је додатних 10 дана имајући у виду тражене веома захтјевне техничке спецификације материјала. Припрему понуде додатно отежавају и тражени неспецифични репроматеријали производа па и та околност захтијева додатно вријеме (нпр. кожа за плитку ципелу дебљине 1,4 мм јер добављачи коже ову дебљину коже раде искључиво по наруџби). Квалитетна понуда се не може припремити и доставити без најмање 30 дана од дана јавне објаве обавјештења. Зато жалитељ предлаже да се наложи Уговорном органу да изврши измјену ТД у дијелу рока за пријем понуда датум пријема понуда за 30 дана од дана достављања одлуке Уреда за разматрање жалби како би се спријечила било каква злоупотреба поступка.

Жалилац је примјетио и да ТД има мањкавости у погледу утискивања лога предузећа. Наиме. ТД се прво захтијева да лого предузећа мора одговарати слици 1. која је слика вишебојна а потом се тражи да лого мора утиснут у боји ципеле за коју се тражи црна боја што је директно супротно бојама лога Уговорног органа који је на слици 1 вишебојан (појашњење: ако ће лого утисне црном бојом био би супротан логу на слици 1: ако се лого утисне у бојама са слике 1 - жутом, црвеном и црном- био би супротан захтјеву лога црне боје из техничких спецификација са стране 22 плитка ципела- последња реченица и стране 23 дубока ципела посљедња реченица).

Такође је у ТД наведено је да помоћни материјали треба да буду квалитетни али није наведено који степен квалитета помоћних материјала се захтијева нити су наведене ближе спецификације помоћних материјала што оставља могућност за бројне злоупотребе поступка.

Објављеном ТД Уговорни орган чини битне и релативне повреде закона које доводе у питање исход поступка јавне набавке и до поништења истог.

Жалитељ предлаже да се жалба уважи и наложи Уговорном органу да изврши исправку ТД у дијелу који се односи на боју логотипа предузећа и рок за пријем понуда који не може бити краћи од 30 дана од дана слања обавјештења о исправци на портал ЈН или да се комплетна ТД поништи а Уговорном органу наложи а објава нове ТД.

Жалитељ предлаже да му надокнаде трошкови поступка који се састоје од административне таксе и адвокатских трошкова према чл. 18. Адвокатске тарифе Федерације БиХ а према процијењеној вриједности набавке 150 бодова увећано за 50% састав правног лијека што износи 75 бодова, увећано за паушал 25% што износи 56.25 КМ увећано за 17% ПДВ што износи 41,81 бод. укупно 329,06 бодова х 2КМ= 658.12 КМ.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 1-2241/22 од 05.08.2022. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-2164/22 од 08.08.2022.године.

У Изјашњењу се истиче

Уговорни орган је извршио увид у предметну документацију као и законске и подзаконске акте којим је регулисана ова јавна набавка, те констатује да је Жалба у потпуности неоснована из сљедећих разлога:

1) Уговорни орган као секторски орган (члан 5. став (1) ЗЈН БиХ) је прописао рок за пријем и доставу понуда у складу са одредбама ЗЈН БиХ.

Чланом 14. став (2) тачка ц ЗЈН БиХ је прописао да је: "примјена отвореног или ограниченог поступка, или преговарачког поступка са објавом или без објаве обавјештења, или конкурса за израду идејног рјешења, или такмичарског дијалога обавезна је у случају када је вриједност набавке за робе и услуге једнака или већа од 800.000,00 КМ за секторске уговорне органе из члана 5. овог закона".

Став (4) истог члана гласи: "Када је вриједност набавке робе, услуга и радова једнака или већа од вриједности из става (1) овог члана, а мања од вриједности из ст. (2) и (3) овог члана, уговорни орган је обавезан да примијени отворени или ограничени поступак, или преговарачки поступак са објавом или без објаве обавјештења, или конкурс за израду идејног рјешења, или такмичарски дијалог."

Чланом 40. став (3) ЗЈН БиХ утврђено је: "у отвореном поступку набавке за вриједносни разред из члана 14. став (4) овог закона, рок за пријем понуда не може бити краћи од 20 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки.

Члан 41. став (3) ЗЈН допушта: "Временски рокови за пријем понуда из члана 40. ст. (1), ст. (2) тачка б) и ст. (3) и (4) овог закона могу се скратити за пет дана ако уговорни орган омогући неограничен и директан приступ тендерској документацији и другим додатним документима путем електронског средства, не захтијевајући накнаду, и то од дана објаве обавјештења на порталу јавних набавки. У обавјештењу о набавци уговорни орган мора навести интернетску адресу на којој је доступна ова документација."

Уговорни орган је, у складу са напријед наведеним законским одредбама, имао овлаштење да постави рок за пријем понуда од 15 дана за предметну јавну набавку.

Наводи Жалиоца да је Уговорни орган захтјевао обућу сачињену од неспецифичних и нестандардних репроматеријала је произвољан и није поткријепљен никаквим чињеницама или доказима.

Подразумјева се да Уговорни орган, водећи рачуна о специфичности дјелатности коју обавља као и условима у којима његови радници обављају своје радне задатке, жели да набави квалитетну обућу која ће одговорити свим радним захтјевима и истовремено омогућити удобност и сигурност радницима.

Уговорни орган напомиње да нико од потенцијалних понуђача није имао примједби или упита на ТД.

2) Предметном ТД на страни 22 и 23 јасно је назначено да је за плитку и дубоку ципелу потребно да се на спољашњем дијелу ципеле налази утиснут лого Предузећа у боји ципеле.

Такође, испод цртежа на страни 29 ТД, наведено је да су техничке скице информативног карактера, и да службена обућа треба да одговара траженим техничким карактеристикама.

Јасно је и логично да је Уговорни орган тражио да лого треба да буде црне боје као и ципеле, како је и прецизирано у ТД.

Уговорни орган напомиње да нико од потенцијалних понуђача није имао примједби или упита на ТД. Предметном ТД је прописано (страна 22 и 23) да "сви помоћни материјали за израду ципеле треба да буду квалитетни, а боја конца треба да буде усклађена са бојом основног материјала"..

Појам "квалитетни" за помоћне материјале подразумјева да исти одговарају по квалитету израде и издржљивости осталим основним дијеловима ципеле, узимајући у обзир ципелу

као цјелину и тражени гарантни рок од 2 (двије) године. Такође у техничким карактеристикама за израду плитке и дубоке ципеле из ТД (страна 25 и 28) под "остале карактеристике" прописане су тражене карактеристике за помоћне материјале ципела (густина штепа за конац, јачина лијепљења, пертле итд.).

Из напријед наведених разлога Уговорни орган одбија жалбене наводе Жалиоца у потпуности као неосноване.

Уговорни орган сматра да је Жалба потпуно неоснована и даје приликом покретања ове јавне набавке која се проводи отвореним поступком, поступио у складу са ЗЈН БиХ, и сачинио Тендерску документацију на законит и правилан начин.

На основу напријед изнесеног, Уговорни орган предлаже КРЖ БиХ да у овом предмету јавне набавке одбије жалбу жалиоца „АНГ" д.о.о. Бања Лука, у цјелости као неосновану.

У складу са чланом 94. став (3) ЗЈН БиХ, Уговорни орган задржава право изјаснити се о захтјевима и наводима жалиоца, те тражи од КРЖ доставу поднесака које заприми у предмету, о којима се расправља о главној ствари или предлажу нове чињенице и докази (допуна жалбе).

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 тачни .

Овај орган је према жалбеном наводу који гласи: „Пошто је у конкретној набавци вриједност набавке одређена чл. 14. став 4. ЗЈН то рок за пријем понуда није могао бити краћи од 20 дана од дана слања обавјештења о набавци на портал ЈН што је регулисано чл. 40. став 3. ЗЈН БиХ. Пошто је Уговорни орган обавјештење на портал послао 21.7.2022. године био је дужан да одреди минималан рок за пријем понуда од 20 дана што је падало на дан 10.8.2022. године. Уговорни орган је тај рок незаконито смањио на 5.8.2022.године односно укупно 15 дана за пријем понуда а што је супротно одредби из чл. 40. став 3.ЗЈН БиХ", овај орган је извршио увид у оспорену документацију и констатовао да има елемената повреде поступка, обзиром да је ЗЈН-а („Сл.гласник БиХ"бр. 39/14) :

„Члан 41.

(Скраћени рокови за подношење понуда)

(1) Ако је уговорни орган објавио претходно информационо обавјештење, може утврдити:

а) рок за пријем понуда из члана 40. став (1) и став (2) тачка б) овог закона који није краћи од 25 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки у отвореном поступку, односно упућивања позива квалификованим кандидатима за достављање понуда у ограниче-ном поступку; и

б) рок за пријем понуда из члана 40. ст. (3) и (4) овог закона који није краћи од 13 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки у отвореном поступку, односно упући-вања позива квалификованим кандидатима за доставу понуда у ограниченом поступку.", ову могућност дао уговорном органу „ако је уговорни орган објавио претходно информационо обавјештење, може утврдити краће рокове како је наведено.

Дакле, у конкретном случају се не види да је уговорни орган „објавио предходно информационо обавјештење" које је услов за скраћивање рока за подношење понуда према члану 41. ЗЈН-а.

Стога је овај жалбени навод основан.

Други жалбени навод: „ТД има мањкавости у погледу утискивања лога предузећа. Наиме. ТД се прво захтијева да лого предузећа мора одговарати слици 1. која је слика вишебојна а потом се тражи да лого мора утиснут у боји ципеле за коју се тражи црна боја што је директно супротно бојама лога Уговорног органа који је на слици 1 вишебојан (појашњење: ако се лого утисне црном бојом био би супротан логу на слици 1: ако се лого утисне у бојама са слике 1 - жутом, црвеном и црном- био би супротан захтјеву лога црне боје из техничких спецификација са стране 22 плитка ципела- последња реченица и стране 23 дубока ципела посљедња реченица)", овај орган је извршио увид у оспорену документацију и установио да је постављени услов контрадикторан сам по себи, односно да је неусклађен текстуални дио са постављеном сликом у смислу боја које доводе у забуну потенцијалне понуђача па стога уговорни орган мора ускладити текст у ТД-у, односно јасно и прецизно рећи у којој боји се утискује лого предузећа.

Стога је овај жалбени навод основан.

Трећи жалбени навод: „у ТД наведено је да помоћни материјали треба да буду квалитетни али није наведено који степен квалитета помоћних материјала се захтијева нити су наведене ближе спецификације помоћних материјала што оставља могућност за бројне злоупотребе поступка", овај орган је мишљења као и у предходном наводу да је уговорни орган у овом захтјеву био недоречен, односно да није утврдио критерији „квалитета" помоћног материјала те се исти на овакав начин не може вредновати чиме би се створио субјективни осјећај оцјене квалитета помоћног материјала, чиме овај жалбени навод чини основаним.

Како су жалбени наводи основани, горе образложени, 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.

Накнада трошкова за правно заступање је умањена од траженог захтјева јер је иста погрешно обрачуната у смислу тарифног броја 3. по којем истом припада 150 бодова, те увећење за 50% односно 75 бодова и увећање од 25% према тарифи бр.12. што износи 37,5 бодова, односно укупно 262,5 бода а што у новчаном износу значи 525,00 КМ,а обрачун ПДВ-а 17% на наведени износ што укупно износи 614,25 КМ .

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 Билић, дипл.правник

Достављено:

-Уговорном органу

-жалиоцу

-а/а-евиденција

