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

07-09-2022

07-09-2022

Број: ЈН2-02-07-1-2138-6/22
Бања Лука, 01.09.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Еуро дам јас д.о.о. Лукавац, бр ЈН 165/22 од 27.07.2022.године, изјављене на Тендерску документацију, бр. 11529-4/21 од 19.07.2022.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д Требиње ЗП Електро-Бијељина а.д. Бијељина, у поступку јавне набавке „ трансформаторског уља за потребе ЗЕДП Електро-Бијељина а.д. Бијељина“, 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, Еуро дам јас д.о.о. Лукавац бр.ЈН 165/22 од 27.07.2022.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д Требиње ЗП Електро-Бијељина а.д. Бијељина, број 11529-4/21 од 19.07.2022. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. 11529-4/21 од 19.07.2022.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 500,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д Требиње ЗП Електро-Бијељина а.д. Бијељина, (у даљем тексту Уговорни орган) је објавио Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1245-7-1-90-3-72/22 од 19.07.2022.г. у конкурентском поступку набавке „трансформаторског уља за потребе ЗЕДП Електро-Бијељина а.д. Бијељина“, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Понуђач Еуро Дам-Јас д.о.о. је са Портала јавних набавки преузео тендерску документацију 26.07.2022. године. Након прегледа исте, установили смо неусклађености са Законом о јавним набавкама БиХ, што образлажемо у наставку:

У обрасцу за цијену понуде - Анекс 3, уговорни орган се позвао на конкретног произвођача уља које је предмет набавке - Нутро 4000Х Нунас, без додатка „или еквивалент“, а како налаже ЗЈН БиХ.

Како би избјегли двострука тумачења формулације „ или одговарајућих карактеристика“ захтијевамо да УО поступи у складу са чланом 54. ЗЈН.

Уговорни орган техничком спецификацијом преферира једног произвођача трансформаторског уља, а то је Нунас, односно његов производ Нутро 4000Х, и ниједно друго трансформаторско уље које се може наћи на нашем тржишту не испуњава техничке спецификације.

Докази: технички листови производа Нутро 4000Х , Диала С4 ЗХ-И (Схелл), Трафомол Специјал (Рафинерија уља Модрича), Трафо уље 296 Х (Ина).

На техничким листовима пројзвода Диала С4 ЗХ-И, Трафомол Специјал и Трафо уље 296 Х маркиране су спецификације које не одговарају траженим, док производ Нутро 4000Х у потпуности одговара техничкој спецификацији.

Оно што је још битније је чињеница да међународна норма, односно стандард ИЕЦ 60296 (Интемационал Елецтротехницал Цоммиссион) поставља норме за текућине за електротехничку примјену - неискориштена минерална изолацијска уља за трансформаторе и склопне уређаје.

Ова међународна норма примјењива је на спецификације и испитне методе за неискориштена минерална изолацијска/трансформаторска уља, намијењена за упорабу у трансформаторима, расклопним уређајима и сличним електричним уређајима и опреми којој је уље потребно за изолацију и пријенос топлине.

Доказ: Интернатионал Стандард ИЕЦ 60296.

Уколико трансформаторко уље задовољава вриједности које дефинише међународна норма која се примјењује на спецификације и испитне методе за неискориштена минерална

изолацијска/трансформаторска уља, намијењена за упорабу у трансформаторима, зашто УО повећава критерије у односу на вриједности које је дефинисала сама норма, нпр. стандардом је дефмисано: Висцоситу ат -30 °Ц а ИСО 3104 Мах. 1 800 мм2/с , а УО захтијева: Вискозност на -30 °Ц ИСО 3104 Мах. 1000 мм2/с, дакле пооштрава критериј у односу на стандард за 800 мм2/с.

Уз чињеницу да јако мало произвођача уља и мазива производи трансформаторска уља, тек пар њих, УО ограничава конкуренцију, заправо преферира само једно« произвођача, а то је Нвнас - Нутро 4000Х.

Надаље, уколико погледамо технички лист производа Нутро 4000Х видимо да су на истом наведене спецификације границе које су преузете из међународне норме, а поред су наведене „типичне вриједности", дакле не тачне вриједности него типичне, које саме по себи нису гаранција наведених вриједности, па се као такве не могу ни цијенити.

У техничкој спецификацији постављење критериј „Укупни садржај сунпора" изражен у мјерној јединици мг/кг, међутим исти се изражава у %, а према стандарду ИЕЦ 60296 нема генералних захтијева по питању укупног садржаја сумпора.

Содно свему наведеном, предлажемо да УО измијени техничку спецификацију тако што ће се позвати на особине, стандарде и вриједности дефинисане међународним стандардом ИЕЦ 60296, а не да у оквиру стандарда поставља вриједности којима манипулише и који ће преферирати одређене произвођаче.

Уколико Уговорни орган не усвоји жалбу и исту прослиједи Уреду за разматрање жалби, подносиоц жалбе захтијева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка који одреди другостепени орган, у складу са чланом 108. Закона о јавним набавкама БиХ.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 11529/6/21 од 01.08.2022. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-2138/22 од 04.08.2022.године.

У Изјашњењу се истиче

Уговорни орган, поступајући по жалби, утврдио је, како слиједи:

1. Жалба је благовремена, допуштена и изјавлзена од стране овашћеног лица.

2. Уговорни орган се приликом израде техничке спецификације, односно навођења карактеристика траженог трансформаторског уља, држао у свему за двије најбитније чињенице: прво, да се трансформаторско уље захтијеваних карактеристика налази у употреби у његовим електроенергетским објектима (енергетским трансформаторима) и друго, да се набавка трансформаторског уља проводи ради замјене, односно досипања недостајућих количина уља приликом ремонта трансформатора. Приликом прописивања техничких карактеристика, уговорни орган нити зна нити има обавеза да буде упознат да ли се на тржишту налази трансформаторско уље захтијеваних карактеристика једног произвођача или више њих. Оно чега се уговорни орган строго придржавао приликом сачињавања тендерске документације јесте да уље које се набавлБа буде одговарајуће,

односно исто или, по својим карактеристикама, еквивалентно са именованим уљем како би одговорило захтјеву да се у енергетске трансформаторе досипа уље које неће произвести штетне посљедице по одржавање и рад енергетских трансформатора које у свом посједу има уговорни орган. Из наведених разлога, уговорни орган је мишљења да предметном тендерском документацијом није нарушен ниједан од основних принципа Закона о јавним набавкама, поготово на принцип једнаког третмана, односно забране дискриминације по било ком основу.

С обзиром на изложено, приједлог уговорног органа је да Канцеларија за разматрање жалби - Филијала Бања Лука, након проведеног поступка, прихвати ово изјашњење на предметну жалбу и, на тај начин, омогући уговорном органу да настави започети поступак јавне набавке.

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: „У обрасцу за цијену понуде - Анекс 3, уговорни орган се позвао на конкретног произвођача уља које је предмет набавке - Нутро 4000X Нунас, без додатка „или еквивалент", а како налаже ЗЈН БиХ", овај орган је извршио увид у оспорену ТД-у и констатовао да су наводи жалиоца тачни јер је уговорни орган у наведеном обрасцу навео произвођача а да при томе није оставио могућност замјене исте робе која је по структури, квалитету и траженим параметрима иста, односно није предвидио „еквивалент" како се то законским одредбама налаже.

Чланом 54. став (9.) ЗЈН-а („Сл.гласник БиХ" бр. 39/14) каже се: „(9) Осим ако није оправдано предметом набавке, у техничкој спецификацији не смије се упутити на одређеног произвођача, на поријекло или на посебан поступак, на марке, патенте, типове или одређено поријекло, ако би се тиме погодовало или би се искључили одређени привредни субјекте или одређени производи. Такве напомене допуштене су само ако се предмет набавке не може довољно прецизно и разумљиво описати, али се без изузетка морају означити са додатком "или еквивалент". Непознавање предмета набавке не ослобађа уговорни орган обавезе за дефинисање предмета набавке на стварно конкурентској основи."

Како се из цитираног члана види обавеза уговорног органа да исти мора ставити „или еквивалент“ у наведеним ситуацијамаа како је у конкретном случају, исто пропуштено, може се рећи да се истим чини повреда поступка па је стога овај жалбени навод основан.

Како је жалбени навод основан, горе образложен, 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 500,00 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 Билић, дипл.правник

Достављено:

-Уговорном органу

-жалиоцу

-а/а-евиденција

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137

