



Broj: JN2-01-07-1-549-6/24
Sarajevo, 21.03.2024. godine

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba i poništava se Tenderska dokumentacija broj: 14-16-3-4-2/24 od 13.02.2024. godine, Ugovornog organa Ministarstvo civilnih poslova BiH, u postupku javne nabavke: „Nabava auto guma”.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ - Ministarstvo civilnih poslova BiH, provodi postupak javne nabavke: „Nabava auto guma” (konkurentski zahtjev).

U navedenom postupku Ugovorni organ je na Portalu javnih nabavki objavio Tendersku dokumentacija broj: 14-16-3-4-2/24 od 13.02.2024. godine, protiv koje je žalitelj "GUMA VP 200" d.o.o. Mostar izjavio žalbu bb od 16.02.2024. godine.

Navedena žalba je u skladu sa člankom 100. stavak 5. Zakona o javnim nabavama proslijeđena ovom organu na nadležno postupanje.

Žalitelj u svojoj žalbi navodi sljedeće:

Žalitelj je dana 13.2.2024.god., sa portala ejn.gov.ba preuzeo Tendersku dokumentaciju za nabavku roba: Konkurentski zahtjev za nabavku autoguma, koja je objavljena na portalu ejn.gov.ba dana 13.2.2024.god. pod brojem obavještenja 121-7-1-27-3-31/24.

1. Žalbeni navod

ANEKS 2. OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE

U tablici pod rednim brojem 13. Skladištenje starih guma - cijena po setu guma (4 gume)

Ugovorni organ u Aneksu 2 - Obrazac za cijenu ponude, pored traženih dimenzija autoguma, u tabeli pod rednim brojem 13. traži i skladištenje starih guma - cijena po setu guma (4 gume).

Ovakav zahtjev je u suprotnosti sa članom 2. ZJN BiH koji kaže, citiramo:

a) ugovor o javnoj nabavci je ugovor sa finansijskim interesom koji se zaključuje u pisanoj formi između jednog ili više dobavljača i jednog ili više ugovornih organa s ciljem nabavke robe, usluga ili izvođenja radova u okviru značenja ovog zakona, i to:

1) ugovor o javnoj nabavci robe je ugovor čiji je predmet kupovina, lizing, najam ili kupovina na otplatu sa i bez mogućnosti kupovine robe. Ugovor o javnoj nabavci robe može kao sporedni predmet obuhvatati poslove postavljanja i instalacije; Shodno navedenom, ZJN BiH je jasno definiran. Ugovor o javnoj nabavci robe, uz nabavku robe obuhvaća i posao postavljanja i instalacije kao sporedni predmet. U ovom slučaju uz nabavku robe - guma i posao postavljanja - montaža i balansiranja guma, UO traži i uslugu čuvanja - skladištenja starih guma. Nabavka robe i usluga čuvanja robe nisu srodne i bliske nabavke. Prema tome navedena usluga čuvanja je suprotna odredbama člana 2. ZJN BiH i ovakav zahtjev se treba mijenjati.

2. Žalbeni navod

ANEKS 2. OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE - Obavezni uslovi:

Autogume moraju biti sa visokim performansama i kvalitetom, te minimalnim indexom brzine T(190 km/h) ili H(210 km/h) ili V(240 km/h) ili W(270 km/h) ili Y(300 km/h), na način kako je definisano za sve autogume pojedinačno. Prihvatljive su samo one autogume koje prilikom testiranja dobiju ocjenu „preporučljivo“ i/ili „veoma preporučljivo“ od udruženja, autokuća i saveza koji vrše stalna testiranja pneumatika za putnička vozila. Test za autogume ne smije da bude stariji od 36 mjeseci računajući od dana dostavljanja ponude.

Ponuđači su dužni navesti web stranice ili slično na osnovu kojeg se mogu uraditi podaci o testiranjima, a na osnovu kojih je dobijena ocjena.

Ovakav zahtjev Ugovornog organa je u suprotnosti sa članom 54. stav (2) ZJN BiH jer se kao certifikat kvalitete nameće mišljenje privatnih auto-klubova, udruženja i auto magazina tipa ADAC (Allgemeiner Deutscher Automobil-Club), Povver car ili Auto express. UO ne poštiva obavezne bosanskohercegovačke standarde.

Mi kao ponuđač također koristimo rezultate testiranja ADAC-a ali samo u svrhu marketinga, nikako u svrhu tvrdnje da je neka guma bolja od druge. Jasno je da spomenuti auto klubovi žive od uplata proizvođača guma i da će uvijek istaknuti prednosti i sakriti mane gume od onog proizvođača koji najviše plati. Pa tako njemački ADAC već godinama na prvom mjestu drži njemački Continental jer za takve radnje ima korist. Međutim i taj „pobjednik“ testa nije "veoma preporučljiv za upotrebu" nego samo i jedino „preporučljiv“. Mišljenja smo da ovakvom klasifikacijom guma gdje Ugovorni organ samovoljno određuje kako se dokazuje kvalitet, navodeći mišljenja udruženja, autokuća i saveza kao mjerodavna, nije u skladu sa odredbama člana 54. ZJN BiH i ovakav diskriminirajući zahtjev se treba mijenjati. . Ovako postavljeni zahtjevi nemaju drugu svrhu nego da ignoriraju odredbe iz člana 54. ZJN BiH i da ograniče konkurenciju i preferiraju određene robne marke i njihove uvoznike što je u suprotnosti i sa članom 3. ZJN BiH.

U svom Izjašnjenju na navode žalbe, Ugovorno tijelo ističe da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali neosnovana, te navodi sljedeće:

U pogledu žalbenih navoda da su u Aneksu 2-Obrazac za cijenu ponude navedene robe i usluge koje nisu srodne, Ministarstvo je ocijenilo da isti nisu osnovani. Ministarstvo ima obavezu da na motornim vozilima vrši zamjenu autoguma dva puta godišnje. Naime, članom 3. Pravilnika o prometu u zimskim uvjetima („Službeni glasnik BiH“, broj 83/20) propisano je da u periodu od 1. novembra tekuće do 1. aprila naredne godine, bez obzira na vremenske uvjete, vozila moraju posjedovati opremu za promet u zimskim uvjetima. Ministarstvo, kao i većina drugih institucija Bosne i Hercegovine ne raspolaže skladišnim prostorom gdje bi se mogle skladištiti gume nakon što se zamijene u skladu sa gore navedenom odredbom. Osim toga, Ministarstvo ne raspolaže ni vozilima koja bi mogla da vrše transport autoguma čak i kada bi postojalo navedeno skladište. Iz navedenog razloga tenderskom dokumentacijom je predviđeno je ponuđač obavezan ponuditi prostor za pravilno skladištenje starih autoguma po cijeni iskazanoj u ponudi. Svako drugačije postupanje bi bilo neopravdano trošenje budžetskih sredstava, jer bi u suprotnom ugovorni organi morali da bacaju autogume koje su još uvijek upotrebljive i mogu da se koriste za narednu sezonu. Smatramo da bi postupanje na drugačiji način od onog koji je propisan tenderskom dokumentacijom bio suprotan članu 3. Zakona o javnim nabavkama, a koji propisuje daje ugovorni organ dužan da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom. Istim članom propisano je da se Opći principi obavezno primjenjuju i poštuju i u postupku pravne zaštite.

U pogledu žalbenih navoda da u Aneksu 2-Obrazac za cijenu ponude ugovorni organ ne poštuje bosanskohercegovačke standarde, te da je tražilo certifikat kvalitete od privatnih auto-klubova, udruženja i automagazina tipa ADAC, Ministarstvo je ocijenilo da isti nisu osnovani, a osim toga nisu ni istiniti. U tenderskoj dokumentaciji je navedeno da autogume moraju biti sa visokim performansama i kvalitetom, te minimalnim indexom

brzine T (190 km/h) ili H (210 km/h) ili V (240 km/h) ili W (270 km/h) ili Y (300 km/h), na način kako je definisano za sve autogume pojedinačno. Prihvatljive su samo one autogume koje prilikom testiranja dobiju ocjenu „preporučljivo“ i/ili „veoma preporučljivo“ od udruženja, autokuća i saveza koji vrše stalna testiranja pneumatika za putnička vozila. Test za autogume ne smije da bude stariji od 36 mjeseci računajući od dana dostavljanja ponude.

Iz navedenog je jasno da nigdje u tenderskoj dokumentaciji nije traženo da to budu privatni klubovi i udruženja, nego su tražena pravna lica koja vrše stalna testiranja pneumatika. Ističemo da je navedena formulacija upravo u skladu sa članom 54 stav (3) Zakona o javnim nabavkama, gdje je navedeno da ugovorni organ ne smije ponudu odbiti s obrazloženjem da ponuđena roba i usluge ne odgovaraju specifikacijama koje je on naveo, ako ponuđač odgovarajućim sredstvima (tehnički dosje, izvještaj o izvršenom testiranju od ovlaštenog organa i drugi slični dokumenti izdati od nadležnih institucija) u svojoj ponudi dokaže da rješenja koja je on u ponudi predložio u jednakoj mjeri odgovaraju tehničkim specifikacijama na koje se poziva. Čak i žalilac u svojoj žalbi navodi da koristi rezultate testiranja od pojedinih udruženja, odnosno saveza. Osim toga, ponuda od bilo kojeg ponuđača neće biti odbijena ako u svojoj ponudi dokaže da rješenja koja je on u ponudi predložio u jednakoj mjeri odgovaraju tehničkim specifikacijama na koje se poziva. Smatramo da je način koji je opisan u tenderskoj dokumentaciji jedini način da se dobiju autogume odgovarajućeg kvaliteta.

Prije nego što se upustilo u meritorno rješavanje predmetne žalbe, ovaj organ je pristupilo utvrđivanju ispunjenosti procesnih pretpostavki za rješavanje žalbe sukladno članu 109. a u svezi sa člankom 101. Zakona o javnim nabavama i članku 227. Zakona o upravnom postupku, te je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena, izjavljena od ovlaštene osobe i osobe koja ima aktivnu legitimaciju.

Žalba je osnovana.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te na bazi cjelokupne dokazne osnove i činjeničnog stanja, ovaj organ je izveo odgovarajući zaključak ocjenivši da je potrebno usvojiti žalbu žalitelja, sve kako je odlučeno u dispozitivu rješenja.

Vezano za žalbeni navod da Ugovorni organ u Aneksu 2 - Obrazac za cijenu ponude, pored traženih dimenzija autoguma, u tabeli pod rednim brojem 13. traži i skladištenje starih guma - cijena po setu guma (4 gume), ovaj organ je izvršio uvid u predmetni spis.

Žalitelj u žalbi navodi da je ovakav zahtjev je u suprotnosti sa članom 2. ZJN BiH koji kaže, citiramo:

a) ugovor o javnoj nabavci je ugovor sa finansijskim interesom koji se zaključuje u pisanoj formi između jednog ili više dobavljača i jednog ili više ugovornih organa s ciljem nabavke robe, usluga ili izvođenja radova u okviru značenja ovog zakona, i to:

1) ugovor o javnoj nabavci robe je ugovor čiji je predmet kupovina, lizing, najam ili kupovina na otplatu sa i bez mogućnosti kupovine robe. Ugovor o javnoj nabavci robe može kao sporedni predmet obuhvatati poslove postavljanja i instalacije;

Shodno navedenom, ZJN BiH je jasno definiran. Ugovor o javnoj nabavci robe, uz nabavku robe obuhvaća i posao postavljanja i instalacije kao sporedni predmet. U ovom slučaju uz nabavku robe - guma i posao postavljanja - montaža i balansiranja guma, UO traži i uslugu čuvanja - skladištenja starih guma. Nabavka robe i usluga čuvanja robe nisu srodne i bliske nabavke. Prema tome navedena usluga čuvanja je suprotna odredbama člana 2. ZJN BiH i ovakav zahtjev se treba mijenjati.

U svome izjašnjenju na žalbu ugovorni organ između ostalog navodi da Ministarstvo, kao i većina drugih institucija Bosne i Hercegovine ne raspolaže skladišnim prostorom gdje bi se mogle skladištiti gume nakon što se zamijene u skladu sa gore navedenom odredbom. Osim toga, Ministarstvo ne raspolaže ni vozilima koja bi mogla da vrše transport autoguma čak i kada bi postojalo navedeno skladište. Iz navedenog razloga tenderskom dokumentacijom je predviđeno je ponuđač obavezan ponuditi prostor za pravilno skladištenje starih autoguma po cijeni iskazanoj u ponudi. Svako drugačije postupanje bi bilo neopravdano trošenje budžetskih sredstava, jer bi u suprotnom ugovorni organi morali da bacaju autogume koje su još uvijek upotrebljive i mogu da se koriste za narednu sezonu.

Po ocjeni ovog organa, ovakvo izjašnjenje ugovornog organa u kojem se navodi da Ministarstvo, kao i većina drugih institucija Bosne i Hercegovine ne raspolaže skladišnim prostorom gdje bi se mogle skladištiti gume nakon što se zamijene u skladu sa gore navedenom odredbom, te da ne raspolaže ni vozilima koja bi mogla da vrše transport autoguma čak i kada bi postojalo navedeno skladište, je neosnovano, te ne daje osvrst na žalbeni navod u kojem se navodi da je ovakav zahtjev u suprotnosti sa članom 2. ZJN BiH koji propisuje:

a) ugovor o javnoj nabavci je ugovor sa finansijskim interesom koji se zaključuje u pisanoj formi između jednog ili više dobavljača i jednog ili više ugovornih organa s ciljem nabavke robe, usluga ili izvođenja radova u okviru značenja ovog zakona, i to:

- 1) ugovor o javnoj nabavci robe je ugovor čiji je predmet kupovina, lizing, najam ili kupovina na otplatu sa i bez mogućnosti kupovine robe. Ugovor o javnoj nabavci robe može kao sporedni predmet obuhvatati poslove postavljanja i instalacije.

S obzirom na navedeno, ovaj organ je utvrdio da ugovorni organ vezano za žalbeni navod nije dao valjano obrazloženje zbog čega je žalbeni navod valjalo usvojiti.

Vezano za žalbeni navod kojim žalitelj osporava Tendersku dokumentaciju u dijelu kojim je navedeno da su „Prihvatljive su samo one autogume koje prilikom testiranja dobiju ocjenu „preporučljivo“ i/ili „veoma preporučljivo“ od udruženja, autokuća i saveza koji vrše stalna testiranja pneumatika za putnička vozila, ovaj organ je izvršio uvid u predmetni spis.

Žalitelj u žalbi navodi da je ovakav zahtjev Ugovornog organa u suprotnosti sa članom 54. stav (2) ZJN BiH jer se kao certifikat kvalitete nameće mišljenje privatnih auto-klubova, udruženja i auto magazina tipa ADAC (Allgemeiner Deutscher Automobil-Club), Povver car ili Auto express. UO ne poštuje obavezne bosanskohercegovačke standarde.

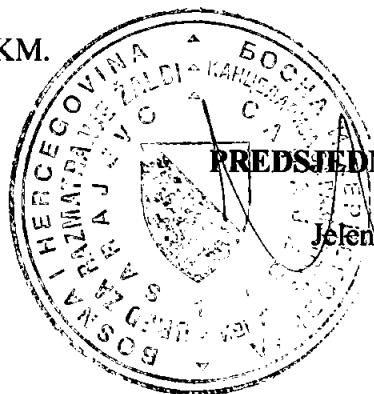
Po ocjeni ovog organa, žalitelj opravdano smatra da je ovakvom klasifikacijom guma gdje ugovorni organ određuje način dokazivanja kvalitete auto guma, navodeći mišljenja udruženja, autokuća i saveza kao mjerodavna, nije u skladu sa odredbama člana 54. ZJN BiH te je ovakav zahtjev diskriminirajući prema ponuđačima koji mogu biti konkurentni za izvršenje predmeta javne nabavke, ali nemaju mogućnost pribavljanja navedenih mišljenja za koje žalitelj opravdano smatra da nisu mjerodavni niti nadležni iza izdavanje istih. . Ovako postavljeni zahtjev je suprotan odredbi iz člana 54. ZJN BiH i sa članom 3. ZJN BiH.

Na osnovu svega naprijed navedenog, sukladno članu 111. stavak (1) tačka d Zakona o javnim nabavama Bosne i Hercegovine, a u svezi sa članom 230. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

 **PREDSTJEDNIK VIJEĆA II**
Jelena Račić

Dostaviti:

- GUMA VP 200 d.o.o. Mostar
- Ministarstvo civilnih poslova BiH
- Evidencija
- A/a