



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

Broj: JN2-02-07-1-2959-6/19
Banja Luka, 18.12.2019.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 464/19 od 22.11.2019.godine ponuđača EKP „ELKER“ a.d. 79206 Ljubija na Tendersku dokumentaciju „Nabavka VN i NN kabla i samonosivih kablovskih snopova“ ugovornog organa MH Elektroprivreda Republike Srpske Trebinje, MP a.d. Trebinje ZP „Elektrodistribucija“ a.d. Pale, na osnovu člana 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća III održanoj 18.12.2019.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se**, kao osnovana žalba broj: 464/19 od 22.11.2019.godine ponuđača EKP „ELKER“ a.d. 79206 Ljubija, a tačka 4. Aneksa 3 - Obrazac za cijenu ponude Tenderske dokumentacije „Nabavka VN i NN kabla i samonosivih kablovskih snopova“ ugovornog organa MH Elektroprivreda Republike Srpske Trebinje, MP a.d. Trebinje ZP „Elektrodistribucija“ a.d. Pale, **poništava i predmet vraća na ponovni postupak**.
2. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača EKP „ELKER“ a.d. 79206 Ljubija za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM.

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač EKP „ELKER“ a.d. 79206 Ljubija (u daljem tekstu Žalilac), podnio je žalbu broj: 464/19 od 22.11.2019.godine na Tendersku dokumentaciju „Nabavka VN i NN kabla i samonosivih kablovskih snopova“, od strane MH Elektroprivreda Republike Srpske Trebinje, MP a.d. Trebinje ZP „Elektrodistribucija“ a.d. Pale (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:

- da je Ugovorni organ pod stavkom 4. Obrasca za cijenu ponude na strani 17. TD-a zahtijevao: „Kabl 1 kV sa aluminijskim užarenim užetom AXMK SM 4x150 mm² pakovano u tromblima od 500m, što opisom, izolacijom, plaštom, ispunom, materijalom provodnika upućuje na tačno određen proizvod i to na kabl XPOO-A (NA2XY), što nije u skladu sa standardom BAS HD 603, gdje je u tački 5.1.1 ovog standarda definisano da se za provodnike koriste čist ili metalom presvučen meko žareni bakar ili čist aluminijum ili aluminijumska legura, odnosno standard ne predvide korištenje meko žarenog aluminijuma.

Žalilac u žalbi ističe da Ugovorni organ pod stavkom 4. Obrasca za cijenu ponude na strani 17. TD zahtijeva: „Kabl 1 kV sa aluminijskim užarenim užetom AXMK SM 4x150 mm² pakovano u tromblima od 500m. Datom opisu, dakle, izolacija, plašt, ispuna, materijal provodnika odgovara kabl XPOO-A (NA2XY). Sporan detalj ovih stavki je zahtijevani meko žareni aluminijski provodnik („vodič - ALuminij meko žarene žice“ kako navodi UO). Niskonaponski provodnici su definisani standardom BAS HD 603. U tački 5.1.1 ovog standarda je definisano da se za provodnike koriste čist ili metalom presvučen meko žareni bakar ili čist aluminijum ili aluminijumska legura. Dakle, standard ne predvide korištenje meko žarenog aluminijuma. S druge strane, Elektroprivreda Republike Srpske uobičajeno, pošto nema svojih tehničkih preporuke koristi tehničke preporuke Elektroprivrede Srbije. U izradi ovih tehničkih preporuka su povremeno i učestvovali predstavnici Elektroprivrede RS. Ovim tehničkim preporukama, konkretno tehničkom preporukom broj 3: „Osnovni tehnički zahtevi za izbor i montažu energetskih kablova i kablovskog pribora u elektrodistributivnim mrežama 1 kV, 10 kV, 20 kV, 35 kV i 110 kV“, tačkom 5 se preporučuje primjena kablova tipa PP00-ASJ i XP00-ASJ. Očigledno je prilikom izrade tehničke specifikacije, umjesto postojećih standarda važećih u Bosni i Hercegovini, ili raspoloživih tehničkih preporuka, kako je propisano članom 54. ZJN, korišten katalog proizvođača koji kao marketinški trik u svojim katalogima navode meko žareni aluminijum kao materijal za izradu provodnika. Meko žarenje aluminijuma je obavezan postupak koji je neophodno izvoditi prilikom svodenja presjeka aluminijumskog provodnika na kalibrisani poprečni presjek. Nakon toga, tj. prilikom poučavanja i izrade kabla meko žarenje se ne primjenjuje. Dokaz Standard BAS HD 603.

Zahtijevamo da UO prilikom definisanja tehničkih karakteristika iste uskladi sa čl. 54 ZJN te da tehničke specifikacije izradi na osnovu standarda važećih u Bosni i Hercegovini, a ne na osnovu kataloga pojedinih proizvođača. Naime, u čl. 54. je navedeno:

"2) Tehničke specifikacije, uz poštovanje obaveznih bosanskohercegovačkih tehničkih pravila, određuju se: a) pozivanjem na tehničke specifikacije i, uz uvažavanje sljedećeg redoslijeda, na bosanskohercegovačke standarde kojima se preuzimaju evropski standardi, evropska tehnička odobrenja, zajedničke tehničke specifikacije, međunarodni standardi, druge tehničke referentne sisteme koje su uspostavila evropska tijela za standardizaciju ili, ako oni ne postoje, na bosanskohercegovačke standarde, bosanskohercegovačka tehnička odobrenja ili bosanskohercegovačke tehničke specifikacije koje se odnose na projektovanje, izračun i izvođenje radova te upotrebu proizvoda, pri čemu svaka uputa mora biti označena riječima "ili ekvivalent"; ili b) u formi izvedbenih ili funkcionalnih zahtjeva koji mogu uključivati ekološke elemente i elemente energetske efikasnosti; ili c) u formi izvedbenih ili funkcionalnih zahtjeva iz stava (2) tačka b) ovog člana, uz poziv na tehničke specifikacije iz stava (2) tačka a) ovog člana kao sredstvo za pretpostavku usklađenosti sa izvedbenim ili funkcionalnim zahtjevima; ili d) pozivanjem na tehničke specifikacije iz stava (2) tačka a) ovog člana u pogledu određenih obilježja i pozivanjem na izvedbene ili funkcionalne zahtjeve iz stava (2) tačke b) ovog člana u pogledu drugih obilježja." Ukoliko UO i dalje insistira na primjeni provodnika od meko žarenih žica, neophodno je da u najmanju ruku definiše mjerljive karakteristike ovog kabla. Članom 3. Zakona o javnim nabavkama je navedeno da je ugovorni organ obavezan da se ponaša transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponudilačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da obezbijedi pravednu i aktivnu konkurenciju, sa ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava, u vezi sa predmetom javne nabavke i njenom svrhom. Polazeći od navedenog, podnosilac žalbe izjavljuje predmetnu žalbu, te predlaže da Ugovorni organ, na osnovu člana 100. Stav 3. Zakona o javnim nabavkama, donese odluku kojom u cjelosti usvaja predmetnu žalbu kao osnovanu, te izvrši izmjene i dopune TD na način predložen u žalbi i u skladu sa ZJN. Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, podnosilac žalbe zahtijeva da istu u zakonskom roku od 5 dana proslijedi drugostepenom organu -

Kancelariji za razmatranje žalbi, Filijala Banja Luka, te podnosilac žalbe predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi, Filijala Banja Luka istu usvoji i poništi osporavanu TD.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM.

U Izjašnjenju broj: Up-226/19 od 25.11.2019.godine Ugovorni organ ističe da je ponuđač EKP "Elker" a.d. Ljubija, izjavio žalbu na Tendersku dokumentaciju broj: 25-10-200/19, u postupku javne nabavke za dostavljanje ponuda u Otvorenom postupku - javna nabavka VN i NN kabla i samonosivih kablovskih snopova. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ali neosnovana. Podnosilac žalbe navodi da Ugovorni organ, pod stavkom 4. Obrasca za cijenu ponude, na strani 17 TD zahtijeva: „Kabl 1kV sa aluminijumskim užarenim užetom AHMK SM 4x150mm², pakovano u tromblima od 500m.“, što odgovara kablju HR00-A (NA2XY) Sporan detalj ovih stavki je zahtijevani meko žareni aluminijumski provodnik, jer su niskonaponski provodnici definisani standardom BAS HD 603, a taj standard ne predviđa korištenje meko žarenog aluminijuma za provodnike. Podnosilac žalbe predlaže da Ugovorni organ, prilikom definisanja tehničkih karakteristika iste uskladi sa članom 54. ZJN, odnosno da tehničke specifikacije izradi na osnovu standarda važećih u BiH, a ne na osnovu kataloga pojedinih proizvođača ili da podnesenu žalbu prosljedi Kancelariji za razmatranje žalbi, Filijala Banja Luka. Ugovorni organ smatra da je osporena tenderska dokumentacija, odnosno uslovi i dokazi koji su postavljeni i zatraženi, u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama. Postupak javne nabavke je transparentan i konkurentan, jer je Tenderska dokumentacija javno objavljena i svi ponuđači mogu učestvovati, pod istim uslovima. Uz to, iz Tenderske dokumentacije je vidljivo da je Ugovorni organ tehničku i profesionalnu sposobnost definisao u skladu sa članom 49. ZJN, na način naveden u TD, tako da je učešće u ovom postupku omogućeno najširem krugu ponuđača, naravno onih ponuđača koju posluju u skladu sa važećim standardima. Ponuđači su ti koji, potpisivanjem Aneksa 7 TD, preuzimaju odgovornost za dostavljanje odgovarajućeg atesta o ispunjavanju kvaliteta isporučene robe. Ovo tim prije iz razloga što je u članu 54. ZJN definisano pravo ponuđača da, odgovarajućim sredstvima, dokazuje da su njegove tehničke specifikacije u jednakoj mjeri primjenjive, tako da su i na taj način osigurana jednaka prava za sve ponuđače. Na osnovu navedenog, predlažemo da Kancelarija odbije Žalbu kao neosnovanu.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi broj: 464/19 od 22.11.2019.godine ponuđača EKP „ELKER“ a.d. 79206 Ljubija na Tendersku dokumentaciju „Nabavka VN i NN kabla i samonosivih kablovskih snopova“ ugovornog organa MH Elektroprivreda Republike Srpske Trebinje, MP a.d. Trebinje ZP „Elektrodistribucija“ a.d.

Pale, navode u Izjašnjenju broj: Up-226/19 od 25.11.2019.godine Ugovornog organa na žalbu te izvršio uvid i analizu svih dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi u spis.

Osnovan je žalbeni navod da je Ugovorni organ pod stavkom 4. Obrasca za cijenu ponude na strani 17. TD-a zahtijevao: „Kabl 1 kV sa aluminijskim užarenim užetom AXMK SM 4x150 mm² pakovano u tromblima od 500m, što opisom, izolacijom, plaštom, ispunom, materijalom provodnika upućuje na tačno određen proizvod i to na kabl XPOO-A (NA2XY), što nije u skladu sa standardom BAS HD 603, gdje je u tački 5.1.1 ovog standarda definisano da se za provodnike koriste čist ili metalom presvučen meko žareni bakar ili čist aluminijum ili aluminijumska legura, odnosno standard ne predvide korištenje meko žarenog aluminijuma.

Tačkom 4. Aneksa 3 -Obrazac za cijenu ponude na strani 17. TD-a, u premetnom postupku javne nabavke, Ugovorni organ je istakao zahtjev da ponuđači dostave: „Kabl 1 kV sa aluminijskim užarenim užetom AXMK SM 4x150 mm² pakovano u tromblima od 500m, što opisom, izolacijom, plaštom, ispunom, materijalom provodnika upućuje na tačno određen proizvod i to na kabl XPOO-A (NA2XY).

U konkretnom slučaju Ugovorni organ je propustio da tačku 4. Aneksa 3 -Obrazac za cijenu ponude na strani 17. TD-a, u premetnom postupku javne nabavke, postavi u skladu sa članom 54. stav (9) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), jer osim ako nije opravdano predmetom nabavke, u tehničkoj specifikaciji ne smije se uputiti na određenog proizvođača, na porijeklo ili na poseban postupak, na marke, patente, tipove ili određeno porijeklo, ako bi se time pogodovalo ili bi se isključili određeni privredni subjekti ili određeni proizvodi. Takve napomene dopuštene su samo ako se predmet nabavke ne može dovoljno precizno i razumljivo opisati, ali se bez izuzetka moraju označiti s dodatkom "ili ekvivalent". Nepoznavanje predmeta nabavke ne oslobađa ugovorni organ obaveze za definiranje predmeta nabavke na stvarno konkurentskoj osnovi.

Ovako postavljen tačka 4. Aneksa 3 -Obrazac za cijenu ponude na strani 17. TD-a, u premetnom postupku javne nabavke, nije u skladu niti sa članom 54. stav (10) ZJN-a, jer je Ugovorni organ propustio postaviti kriterije, odnosno kriteriji mjerodavni za ocjenjivanje ekvivalentnosti navode se u opisu predmeta nabavke. Dokaz ekvivalentnosti u smislu ispunjavanja zahtjeva u vezi s predmetom nabavke dužan je osigurati ponuđač, u skladu sa zahtjevima definiranim u tenderskoj dokumentaciji.

Ugovorni organ je propustio da se u skladu sa članom 102. stav (2) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine odredi i prema dijelu žalbenog navoda u kojem se ističe da ovako postavljena tačka 4. Obrasca za cijenu ponude na strani 17. TD-a zahtijevao: „Kabl 1 kV sa aluminijskim užarenim užetom AXMK SM 4x150 mm² pakovano u tromblima od 500m, nije u skladu sa standardom BAS HD 603, odnosno gdje je tačkom 5.1.1 ovog standarda definisano da se za provodnike koriste čist ili metalom presvučen meko žareni bakar ili čist aluminijum ili aluminijumska legura, odnosno standard ne predvide korištenje meko žarenog aluminijuma, jer u postupku pravne zaštite Ugovorni organ dužan je dokazati postojanje činjenica i okolnosti na osnovu kojih je donio odluku o pravima, preduzeo radnje ili propuštanja te proveo postupke, koji su predmet postupka po žalbi, jer je Žalilac, kao stranka u postupku, u skladu sa članom 102. stav (3) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine dostavio Standard BAS HD 603, jer stranke u postupku dužne su iznijeti sve činjenice na kojima zasnivaju svoje zahtjeve ili odluke, postupke, radnje ili nečinjenja, te predložiti dokaze kojima se te činjenice utvrđuju.

U ponovljenom postupku Ugovorni organ treba tačku 4. Aneksa 3 - Obrazac za cijenu ponude Tenderskog dokumenta postavi u skladu sa članom 54. stav (9) i stav (10) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine.

Zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM je osnovan.

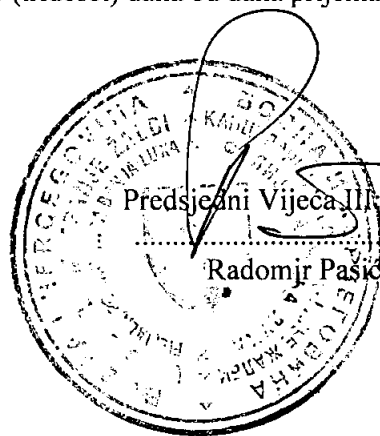
Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršiće se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja, a u skladu sa članom 108. stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN („Službeni glasnik BiH“ broj: 86/14).

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14 od 19.05.2014. godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Upustvo 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 (trideset) dana od dana prijema ovog Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



Dostaviti:

1. EKP „ELKER“ a.d. Ljubija, Drage Lukića 39a, 79206 Ljubija,
2. MH Elektroprivreda Republike Srpske Trebinje, MP a.d. Trebinje ZP
„Elektrodistribucija“ a.d. Pale, Nikole Tesle 12, 71420 Pale,
3. a/a.

Banja Luka, Jovana Dučića br. 23/1 ; Tel: 051/211-130; Fax: 051/211-137