



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

30-12-2019

Број: ЈН2-02-07-1-2913-7/19
Бања Лука, 26.12.2019.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби кандидата/понуђача ЕКП „ЕЛКЕР“ а.д. Љубија, број: 451/19 од 14.11.2019. године, изјављене против Тендерске документације број: 02-0147-1835-03/19 Уговорног органа МХ „ЕРС Требиње“ МП а.д. Требиње З.П. „Електро-Херцеговина“ а.д. Требиње у отвореном поступку за набавку роба „*набавка материјала за мјерна мјеста и прикључке*“. На основу члана 93. став(8) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа 4 (ad hoc), одржаној дана 26.12.2019.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба кандидата/понуђача ЕКП „ЕЛКЕР“ а.д. Љубија, број: 451/19 од 14.11.2019. године, изјављене против Тендерске документације број: 02-0147-1835-03/19 Уговорног органа МХ „ЕРС Требиње“ МП а.д. Требиње З.П. „Електро-Херцеговина“ а.д. Требиње у отвореном поступку за набавку роба „*набавка материјала за мјерна мјеста и прикључке*“. усваја се као **основана**, предмет се враћа на поновно поступање и одлучивање.
2. **Поништавају се** ставке 52, 53, 54 и 55. тендерске документације.
3. **Усваја се** захтјев за поврат уплаћени средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган МХ „ЕРС Требиње“ МП а.д. Требиње З.П. „Електро-Херцеговина“ а.д. Требиње (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Посебну одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 01-НО-0112-ХП-169-13-03/19 од 15.02.2019.године, и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **1081-1-1-110-3-92/19** од 29.10.2019.године.

Уговорни орган донио је Одлуку број: 02-0147-1835-02/19 од 28.10.2019.године, којим је именовао Комисију за јавну набавку.

Незадовољан садржајем Тендерске документације кандидат/понуђач ЕКП „ЕЛКЕР“ а.д. Љубија, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 451/19 од 14.11.2019. године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и заprimљена код истог дана 22.11.2019.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

Подносилац жалбе у складу са чланом 99. и 101. став 1. под б) Закона о јавним набавкама у законском року изјављује жалбу против Тендерске документације за Набавку материјала за мјерна мјеста и

прикључке, број протокола 02-0147-1335-03/19 од октобра 2019. године Уговорног органа Мјешовити Холдинг Електропривреда Републике Српске Требиње, Матично предузеће а.д. Требиње зависно предузеће „ЕЛЕКТРО -ХЕРЦЕГОВИНА“ а.д.

Жалилац је ТД преузео дана 12.11.2019. године, те је иста благовремена, допуштена и изјављена од стране овлашћеног лица.

Подносилац жалбе жалбу оспорава из разлога што је Уговорни орган повриједио одредбе Закона о јавним набавкама.

Уговорни орган под ставкама 52 до 55 Обрасца за цијену понуде на страни 29 ТД захтијева:

„Кабл АХМК 4хXX мм², с изолацијом XLPE и пластом од PVC масе, с испуном, водич - Алуминиј меко жарене жице као АХМК или еквивалент“.

Датом опису, дакле, изолација, плашт, испуна, материјал проводника одговара кабл ХР00-А (NA2XY).

Споран детаљ ових ставки је захтијевани меко жарени алуминијумски проводник („водич - Алуминиј меко жарене жице“ како наводи УО)

Нисконапонски проводници су дефинисани стандардом BAS XD 603. У тачки 5.1,1 овог стандарда је дефинисано да се за проводнике користе чист или металом пресвучен меко жарени бакар или чист алуминијум или алуминијумска легура. Дакле, стандард не предвиди кориштење меко жареног алуминијума.

С друге стране, Електропривреда Републике Српске уобичајено, пошто нема својих техничких препоруке користи техничке препоруке Електропривреде Србије. У изради ових техничких препорука су повремено и учествовали представници Електропривреде РС. Овим техничким препорукама, конкретно техничком препоруком број 3: „Основни технички захтеви за избор и монтажу енергетских каблова и кабловског прибора у електродистрибутивним мрежама 1 kV, 10 kV, 20 kV, 35 kV и 110 kV“, тачком 5 се препоручује примјена каблова типа РР00-АСЈ и ХР00-АСЈ.

Очигледно је приликом израде техничке спецификације, умјесто постојећих стандарда важећих у Босни и Херцеговини или расположивих техничких препорука, како је прописано чланом 54. ЗЈН, кориштен каталог произвођача који као маркетиншки трик у својим каталозима наводе меко жарени алуминијум као материјал за израду проводника.

Меко жарење алуминијума је обавезан поступак који је неопходно изводити приликом свођења пресека алуминијумског проводника на калибрисани попречни пресјек. Након тога, тј, приликом поужавања и израде кабла меко жарење се не примјењује.

Захтијевамо да УО приликом дефинисања техничких карактеристика исте усклади са чл. 54. ЗЈН, те да *техничке спецификације изради на основу стандарда важећих у Босни и Херцеговини*, а не на основу каталога појединих произвођача.

Уколико УО и даље инсистира на примјени проводника од меко жарених жица, неопходно је да у најмању руку дефинише мјерљиве карактеристике овог кабла.

Чланом 3. Закона о јавним набавкама је наведено да је уговорни орган обавезан да се понаша транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да обезбједи праведну и активну конкуренцију, са циљем најефикаснијег кориштења јавних средстава, у вези са предметом јавне набавке и њеном сврхом.

Полазећи од наведеног подносилац жалбе изјављује предметну жалбу, те предлаже да уговорни орган, на основу члана 100. став 3. Закона о јавним набавкама, донесе одлуку којом у цијелости усваја предметну жалбу као основану, те изврши измјене и допуне ТД на начин предложен у жалби и у складу са ЗЈН.

Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, подносилац жалбе захтјева да исту у законском року од 5 дана прослиједи другостепеном органу - Канцеларији за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, те подносилац жалбе предлаже да Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука исту усвоји и поништи оспоравану ТД.

Жалилац захтјева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу којем одреди другостепени орган, на основу члана 108. став 6. Закона о јавним набавкама.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Поводом жалбе потенцијалног понуђача ЕКП „Елкер“ а.д. Љубија број: 451/19 за примљену код Уговорног органа дана 14.11.2019. године, на Тендерску документацију у вези набавке ЈН „Набавка материјала за мјерна мјеста и прикључке“, Уговорни орган жалбу сматра НЕОСНОВАНОМ.

Уговорни орган у спецификацији траженог материјала на позицијама 52, 53, 54 и 55 тражи „Kabal АХМК 4хXXмм², 1 kV са изолацијом XLPE и плаштом од PVC масе, с испуном, водич- Алуминиј меко жарене

жице као АХМК или еквивалент". Даље у техничким карактеристика УО захтјева да се доставе технички листови понуђених каблова.

Из горе наведеног јасно је да УО није инстистирао на страним стандардима како то жалилац наводи јер стандарди за израду каблова нису поменути у ТД.

Такође напомињемо да захтјевани кабл АХМК одговара стандарду BAS HD 603 (који жалилац наводи у својој жалби) и који је прихваћен од стране Института за стандардизацију Босне и Херцеговине, те у складу са тим предстаља стандард који је у службеној употреби у БиХ. У БиХ је додат префикс BAS (BAS HD 603).

Жалбени навод који се односи на захтјевани меко жарени алуминијумски проводник, УО одбацује као НЕОСНОВАН. Тачно је да захтјевани стандард BAS HD 603 у тачки 5.1.1. дефинише да се за проводнике користи чист или металом пресвучен меко жарени бакар или чист алуминијум или алуминијумска легура. Процес жарења како бакра тако и алуминијума, не мјења чистоћу метала, већ побољшава флексибилност и проводљивост метала тако што га омекша. Када је ријеч о овом жалбеном наводу **суштински је битно да се у стандарду BAS HD 603 нигдје не наводи да алуминијум за проводнике не смије бити жарен.**

Дакле, захтјевани кабл типа АХМК у **потпуности испуњава** захтјеве који су прописани стандардом BAS HD 603. Такође желимо да напоменемо да се каблови овог типа већ користе у свакодневном теренском раду (експлоатацији) УО, и показали су се као много боље рјешење у односу на NN каблове типа PP00-A. На основу свега напријед наведеног, Уговорни орган сматра да је жалба у цјелости НЕОСНОВАНА и предлагемо да КРЖ у цјелости одбије као неосновану Жалбу подносиоца жалбе ЕКП „Елкер“ а.д. Љубија

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и аката достављених од стране Уговорног органа, и то у:

- Посебну одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 01-НО-0112-XIII-169-13-03/19 од 15.02.2019.године,
- Тендерску документацију број: 02-0147-1835-03/19,
- Обавјештење о набавци број: **1081-1-1-110-3-92/19** од 29.10.2019.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 02-0147-1835-07/19 од 19.11.2019.године.
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно у наведену Тендерску документацију те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **основана**.

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган супротно одредбама члана 54. Закона о јавним набавкама и супротно стандарду BAS HD 603, за ставке под редним бројевима од 52 до 55, захтијевао Кабл АХМК 4xXX, с изолацијом XLPE и плаштом од PVC масе, с испуном, водич Алуминиј меко жарене жице као АХМК или еквивалент, који одговара каблу XPOP-A(NA2XY), вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан**.

Наиме, основано Жалилац наводи да је Уговорни орган у Обрасцу за цијену понуде-Анекс 3, за ставке:

52. Кабал АХМК 4x16 mm², 1kV с изолациом XLPE и плаштом од PVC масе, с испуном, водич - Алуминј меко жарене жице као АХМК или еквивалент.
53. Кабал АХМК 4x25 mm², 1kV с изолациом XLPE и плаштом од PVC масе, с испуном, водич - Алуминј меко жарене жице као АХМК или еквивалент.
54. Кабал АХМК 4x50 mm², 1kV с изолациом XLPE и плаштом од PVC масе, с испуном, водич - Алуминј меко жарене жице као АХМК или еквивалент.
55. Кабал АХМК 4x16 mm², 1kV с изолациом XLPE и плаштом од PVC масе, с испуном, водич - Алуминј меко жарене жице као АХМК или еквивалент,
- што описом, изолацијом, плаштом, испуном, материјалом проводника упућује на тачно одређени производ и то на кабал ХРОО-А (NA2XY) што није у складу са BAS HD 603, гдје је у тачки 5.1.1 овог стандарда дефинисано да се за проводнике користе чист или металом пресвучен меко жарени бакар или чист алуминијум или алиминијумска легура, односно стандард не предвиђа коришћење меко жареног алуминијума.

Уговорни орган је пропустио да у складу са одредбама члана 102. став(2) Закона о јавним набавкама, одреди и према дијелу жалбеног навода у којем се истиче да овако постављени захтјеви за ставке, 52, 53, 54 и 55. Обрасца за цијену понуде нису у складу са стандардом BAS HD 603, односно гдје је тачком 5.1.1 овог стандарда дефинисано да се за проводнике користе чист или металом пресвучен меко жарени бакар или чист алуминијум или алиминијумска легура, односно стандард не предвиђа коришћење меко жареног алуминијума, јер у поступку правне заштите Уговорни орган је дужан доказати постојање чињеница и околности због којих је поставио услове и захтјеве за предметне ставке.

Супротно наведеном, Уговорни орган је у свом изјашњењу само констатовао да је суштински битно да се у стандарду BAS HD 603, нигдје не наводи да алуминијум за проводнике не смије бити жарен, што по оцјени вијећа овог органа не представља адекватно и аргументовано образложење за постављене услове и захтјеве, јер се у предметном стандарду нпр. не наводе ни остали метали који не могу бити проводници.

Исправно Жалилац указује, да је Уговорни орган са овим описом, методом, поступком упутио на тачно одређени производ, што доказује и чињеница да је Уговорни орган предметне ставке означио са додатком „или еквивалент“ што је у складу са чланом 54. став(9) Закона о јавним набавкама.

Међутим, ако је оправдано предметом, те ако се изузетно објави позив за одређени производ са додатком „или еквивалент“, Уговорни орган је дужан да у Обрасцу за цијену понуде у складу са одредбама члана 54. став(10) Закона о јавним набавкама, према одређеним ставкама предвиди празно мјесто, у које понуђач може навести податке о производу и типу одговарајућег производа који нуди. Такође, Уговорни орган је дужан да у опису производа наведе критеријум мјеродаван за оцјењивање еквивалентности, док је понуђач дужан да обезбиједи доказ еквивалентности у смислу испуњавања захтјева за предмет набавке у складу са захтјевима дефинисаним у тендерској документацији.

У конкретном случају, вијеће овог органа је неспорно утврдило да Уговорни орган није у складу са одредбама члана 54. став(10) Закона о јавним набавкама за ставке 52, 53, 54 и 55. припремио Образац за цијену понуде-Анекс 3, јер у истом није предвиди празно мјесто у које би понуђачи могли уписати податке о производу и типу одговарајућег производа, нити је Уговорни орган у опису предметни ставки навео критеријум мјеродаван за оцјењивање еквивалентности.

У складу са свим наведеним, у поновљеном поступку Уговорни орган ће у складу са образложењем овог Рјешења, размотрити жалбене наводе и у складу са тим за ставке 52, 53, 54 и 55. припремити евентуалну измјену тендерске документације, те у складу са одредбама члана 69. ЗЈН окончати поступак јавне набавке.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Повратак уплаћени средстава под тачком 3. диспозитива овог Рјешења ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ“, број:86/14).

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни 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.



Достављено:

- ЕКП „ЕЛКЕР“ а.д. Љубија,
- МХ „ЕРС Требиње“ МП а.д. Требиње З.П. „Електро-Херцеговина“ а.д. Требиње,
- евиденцији
- а/а