



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: ЈН2-02-07-1-3038-7/19
Бања Лука, 26.12.2019.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби кандидата/понуђача „ENECO-ekološki sistemi“ d.o.o. Бијељина број: ж-08/-19 од 30.11.2019. године, изјављене на Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019.године, Уговорног органа МХ „ЕРС“ МП а.д. Требиње ЗП „Електрокрајина“ а.д. Бања Лука у Конкурентском захтјеву за доставу понуда за набавку роба број: КЗ-Н-25/19 „*набавка и уградња опреме за климатизацију Баждарнице у РЈ Ел. изградња и одржавање*“. На основу члана 93. став(8); и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), 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 „ENECO-ekološki sistemi“ d.o.o. Бијељина број: ж-08/-19 од 30.11.2019. године, изјављене на Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019.године, Уговорног органа МХ „ЕРС“ МП а.д. Требиње ЗП „Електрокрајина“ а.д. Бања Лука у Конкурентском захтјеву за доставу понуда за набавку роба број: КЗ-Н-25/19 „*набавка и уградња опреме за климатизацију Баждарнице у РЈ Ел. изградња и одржавање*“, одбија се као **неоснована**.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган МХ „ЕРС“ МП а.д. Требиње ЗП „Електрокрајина“ а.д. Бања Лука (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 6588/19 од 22.11.2019.године, и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **741-7-1-113-3-213/19** од 22.11.2019.године.

Незадовољан садржајем Тендерске документације, кандидат/понуђач „ENECO-ekološki sistemi“ d.o.o. Бијељина изјавио је жалбу број: ж-07/-19 од 30.09.2019.године.

Уговорни орган донио је Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019.године, којим је усвојио жалбу као основану.

Незадовољан садржајем Рјешења којим је жалба усвојена као основана, кандидат/понуђач „ENECO-ekološki sistemi“ d.o.o. Бијељина (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: ж-08/-19 од 30.11.2019. године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 06.12.2019.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

Уговорни орган није усвојио нашу жалбу, иако у свом наводу тврди супротно, односно да је наша жалба УСВОЈЕНА..

Образложење :

Уговорни орган је у свом наводу усвојио нашу жалбу, али није измијенио спорни услов, односно поново тражи овлашћење од произвођача за продају и сервисирање, што је у супротности за Законом о јавним набавкама, као што смо навели у нашој предходној жалби.

Према томе није јасно како је уговорни орган усвојио нашу жалбу, а и даље тражи ауторизацију-овлашћење од произвођача.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Дана 3.12.2019. године Мјешовити Холдинг "ЕРС" МП а.д. Требиње - ЗП "Електрокрајина" а.д. Бања Лука (у даљем тексту: Уговорни орган, УО) је запримио жалбу привредног субјекта „ENECO-ekološki sistemi“ д.о.о. Бијељина на Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019. године у поступку јавне набавке робе: „Набавка и уградња опреме за климатизацију Баждарнице у РЈ Електроизградња и одржавање“ евиденционог броја КЗ-Н-25/19 покренутом од стране Уговорног органа.

Жалилац наводи да УО није усвојио његову жалбу од 26.11.2019. године, иако у Рјешењу наводи да јесте, јер није измијенио спорни услов, односно поново тражи овлашћење од произвођача за продају и сервисирање, што је у супротности са Законом о јавним набавкама.

Доказ: Жалба од 3.12.2019. године (х2), Жалба од 26.11.2019. године (копија)

Прије мериторног разматрања садржаја жалбе, Уговорни орган се, у смислу одредбе члана 100. став 2. Закона о јавним набавкама БиХ, упустио у оцјену испуњености процесних претпоставки за изјављивање жалбе. У том погледу, Уговорни орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлашћеног лица.

Жалба је неоснована.

Уговорни орган је пажљиво и свеобухватно приступио разматрању и одлучивању о меритуму жалбе, те је утврдио да су жалбени наводи неосновани.

Уговорни орган је у тендерском документу (ТД) у поднаслову „Захтијеване техничке карактеристике уређаја за климатизацију“ који чини дио Обрасца за цијену понуде захтијевао од понуђача да посједује важећи сертификат или ауторизацију за продају и сервисирање уграђене опреме коју нуди, издан од стране произвођача опреме, који је потребно приложити уз пратећу документацију у оригиналу или копију.

Доказ: ТДКЗ-Н-25/19 број.6588/19 од 22.11.2019. године

Жалилац је у жалби од 26.11.2019. године навео да је тражени услов у супротности са одредбама За> о јавним набавкама БиХ, а као доказ доставио мишљење Агенције за јавне набавке БиХ број:03-02-1-2887-2/18 од 31.7.2018. године у коме Агенција, позивајући се на одредбе члана 48. став (6) ЗЈН даје мишљење да уговорни орган не може искључиво захтијевати сертификат издат од произвођача, јер то није предвиђено чланом 48. ЗЈН, већ сертификат који издаје независно тијело, а сертификат произвођача евентуално као еквивалент за понуђаче који немају приступ сертификатима које издају независна тијела. Такође, ЗЈН не дозвољава да уговорни орган одреди ауторизацију произвођача као услов квалификације, већ иста може бити услов за закључење уговора.

Доказ: Жалба од 26.11.2019. године, Жалба од 3.12.2019. године

Уговорни орган је прихватио овај жалбени навод и измијенио ТД на начин да под тачком 2. диспозива оспораваног Рјешења број: 6588/19-ДД од 28.11.2019. године тражи од понуђача потписану изјаву да је овлашћен за продају и сервисирање робе коју нуди, а од понуђача чија понуда буде изабрана као најповољнија да након пријема одлуке о избору доставити у року 5 (пет) дана оригинале или овјерене копије докумената које је издао произвођач, а којим доказује да је овлашћен за продају и сервисирање робе коју нуди.

Уговорни орган је прихватио и други жалбени навод у жалби од 26.11.2019. године, тако даје у ТД у техничким карактеристикама измијенио услове тако што је умјесто ранијег услова да уређај одржава температуру од 22-24 °С и при спољашњој температури до -27 °С, одредио спољашњу температуру до -25 °С.

Доказ: Одлука о покретању поступка набавке робе бр: 6588/19 од 22.11.2019. године, ТД 6588/19 од 22.11.2019.године, Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019. године

Осим мишљења Агенције за јавне набавке БиХ број: 03-02-1-2887-2/18 од 31.7.2018. године, које је горе цитирано, УО налази упориште за прописивање услова да је за закључење уговора потребно да понуђач обезбиди овлашћење од произвођача или овлашћеног дистрибутера у ставу Канцеларије за разматрање жалби, Филијала Бања Лука (КРЖ) датом у Рјешењу број: ЈН2-02-07-1-726-7/18 од 22.11.2018. године. Уговорни орган је у тендерском документу који је тада био предмет жалбе прописао да понуђач мора бити произвођач или овлашћени дистрибутер робе коју нуди, а ако понуђач није произвођач потребно је да достави овлашћење од произвођача или овлашћеног дистрибутера за учешће у набавци уз потврду да је исти овлашћени дистрибутер. Став КРЖ је био да је услов постављен у складу са чланом 49. ставом 1. под д) ЗЈН којим је прописано: „у поступку јавне набавке робе, уговорни орган може захтијевати један или више доказа о техничкој и професионалној способности понуђача, односно узорке, описе и/или фотографије робе која је предмет испоруке, а чију је вјеродостојност кандидат/понуђач обавезан потврдити ако то уговорни орган захтијева“. КРЖ је узела за основано образложење уговорног органа да је приликом израде ТД намјера била осигурати додатне гаранције у складу са одредбама ЗЈН да понуђачи који доставе понуде за учествовање у поступку буду у могућности да на ефикасан и квалитетан начин достављају робу која је предмет набавке. Траженим условима уговорни орган добија додатну гаранцију да је роба која је предмет набавке провјереног квалитета, те да ће се самим тим основна дјелатност уговорног органа обављати несметано и на најбољем могућем нивоу.

Имајући у виду да се у конкретном случају расхладни уређаји набављају у сврху чувања и одржавања веома скупе опреме која служи основној дјелатности, намјера Уговорног органа је да осигура додатне гаранције да је роба која се набавља доброг квалитета те да ће њена монтажа и сервисирање бити ефикасно и квалитетно.

С тим у складу, УО жалбу жалиоца „ENECO- ekološki sistemi“⁴⁴ д.о.о. Бијељина на Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019. године у поступку јавне набавке робе: „Набавка и уградња опреме за климатизацију Баждарнице у РЈ Електроизградња и одржавање“ евиденционог броја КЗ-Н-25/19 покренутом од стране Уговорног органа, одбија као неосновану.

Имајући у виду наведено, тј. одбијање жалбе као неосноване, Уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) ЗЈН, у законском року, релевантну документацију везану за поступак против којег је жалба изјављена и изјашњење на жалбене наводе просљеђује Канцеларији за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука, те предлаже КРЖ-у да жалбу одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу са 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 акта достављена од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 6588/19 од 22.11.2019.године,
- Обавјештење о набавци број: 741-7-1-113-3-213/19 од 22.11.2019.године,
- Конкурентски захтјев за доставу понуда за набавку роба број: 6588/19 од 22.11.2019.године,
- Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 6588/19-ДД од 05.12.2019.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 наведени Конкурентски захтјев за доставу понуда и Рјешење те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **неоснована**.

У погледу **жалбеног** навода да Уговорни орган, Рјешењем број: 6588/19-ДД од 28.11.2019.године, није усвојио жалбу Жалиоца, јер и даље тражи ауторизацију-овлашћење од произвођача, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **неоснован**.

Наиме, вијеће овог органа извршило је пажљив увид у жалбу Жалиоца број: ж-07/-19 од 30.09.2019.године, која је изјављена на тендерску документацију, те је утврдило да се први жалбени навод односи на захтијеване техничке карактеристике које су наведене у Обрасцу за цијену понуде, у којима је између осталог захтијевано да понуђач посједује важећи сертификат или ауторизацију за продају и сервисирање уграђене опреме коју нуди, издан од стране произвођача опреме, који је потребно приложити уз пратећу документацију у оригиналу или овјереној копији.

Увидом у Рјешење број: 6588/19-ДД од 28.11.2019.године, којим се жалба усваја као основана, вијеће овог органа је неспорно утврдило да је Уговорни орган овај жалбени навод усвојио као основан, јер је тачком 2. диспозитива Рјешења додата тачка 2.1 под д) која гласи:

„потписану изјаву од стране овлашћеног лица понуђача да је овлашћен за продају и сервисирање робе коју нуди.“ те се у наставку додаје текст:

„Понуђач чија понуда буде изабрана као најповољнија дужан је након пријема одлуке о избору доставити у року од 5 (пет) дана оригинале или овјерене копије докумената које је издао произвођач, а којим доказује да је овлашћен за продају и сервисирање робе коју нуди.“

Даље, у предметном Рјешењу тачком 3. диспозитива одлучено је да се у дијелу захтијеване техничке карактеристике (Образац за цијену понуде) брише слједећи текст:

„Од понуђача се тражи да посједује важећи сертификат или ауторизацију за продају и сервисирање уређаја опреме коју нуди, издан од стране произвођача опреме, који је потребно приложити уз документацију у оригиналу или копији“

Дакле, из свега наведеног сасвим је јасно и недвосмислено да је Уговорни орган овим Рјешењем одлучио да измјени тендерску документацију, тако што је одустао од квалификационог услова да су понуђачи уз понуду дужни доставити важећи сертификат или ауторизацију за продају и сервисирање уређаја опреме коју нуди, издан од стране произвођача опреме, веће се од понуђача захтјева да у понуди доставе **Изјаву** да је овлашћен за продају и сервисирање робе које нуди, а да ће само изабрани понуђач прије потписивања уговора бити дужан доставити оригинале или овјерене копије докумената које је издао произвођач, а којим доказује да је овлашћен за продају и сервисирање робе коју нуди.

Вијеће овог органа, дијели мишљење Агенције за јавну набавку да није могуће од понуђача тражити ауторизацију произвођача или овлашћеног дистрибутера, јер то није прописано ни у једној одредби члана 49. Закона о јавним набавкама, нарочито ако се ради о роби широке потрошње.

Међутим, у конкретном случају увидом у Конкурентски захтјев, у Образац за цијену понуде из техничких карактеристика уређаја за климатизацију, вијеће овог органа сматра да се не ради о роби широке потрошње, већ да је ријеч о роби специјалне намјене, чија је сврха одржавање температуре у просторији у којој се врши чување и одржавање инструмената и информатичке опреме за баждарење бројила електричне енергије, те с тим у вези ово вијеће сматра да захтјев да понуђачи у понуди достављају Изјаву да су овлашћени за продају и сервисирање робе коју нуде, односно да је само изабрани понуђач дужан доставити оригинале или овјерене копије докумената које је издао произвођач, а којим доказује да је

доказује да је овлашћен за продају и сервисирање робе коју нуди, не нарушава опште принципе који су прописани чланом 3. Закона о јавним набавкама.

Дакле, вијеће овог органа у потпуности је сагласно са мишљењем Агенције за јавне набавке БиХ, да се у изузетним случајевима када се тражи роба под посебним режимом, као што случај у конкретном предмету јавне набавке, те сматра да Уговорни орган има право да у складу са одредбама члана 49. став(1) тачка б) Закона о јавним набавкама, тражи мјере за обезбјеђења квалитета по питању оспособљености и поузданости да ће изабрани понуђач извршити уговор у складу са условима утврђеним у Конкурентском захтјеву.

Други жалбени навод да су уређаји који грију на температури при -27°C веома ријетки и скупи, а да су уређаји који грију при -25°C јефтинији и да их на тржишту БиХ има доста, је Уговорни орган тачком 3. диспозитива оспораваног Рјешења у цјелости усвојио, тако што је у Обрасцу за цијену понуде, у дијелу који се однос на Захтјеве техничких карактеристика уређаја у ставу 2. алинеја 1. брисао „-27°C“ а уписао „-25°C“.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка ц) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

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:

- „ENECO-ekološki sistemi“ d.o.o. Бијељина
- МХ „ЕРС“ МП а.д. Требиње ЗП „Електрокрајина“ а.д. Бања Лука
- евиденцији,
- а/а