



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

Број: ЈН2-02-07-1-3076-7/19
Бања Лука, 30.12.2019.године

21-01-2020

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Кецком д.о.о. Бања Лука, бр -- од 06.12.2019.године, заступан по адвокату Браниславу Цвијановићу из Бања Луке, изјављене на текст Тендерске документације, бр.03-9-3/19 од 28.11.2019.године, уговорног органа, ЈЗУ Завод за стоматологију Бања Лука, у поступку јавне набавке „средстава за одржавање хигијене за потребе ЈЗУ Завод за стоматологију Бања Лука“, 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 30.12.2019.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Кецком д.о.о. Бања Лука бр. -- од 06.12.2019.године, изјављена на текст Тендерске документације, уговорног органа, ЈЗУ Завод за стоматологију Бања Лука, бр. 03-9-3/19 од 28.11.2019.године, **се усваја.**
2. **Поништава се Тендерски документ** бр. 03-9-3/19 од 28.11.2019.године, објављеног путем Обавјештења бр. 1124-7-1-10-3-10/19 од 28.11.2019.године, у цијелости.
3. **Усваја се захтјев жалиоца** за поврат накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.
4. **Усваја се захтјев жалиоца**, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Републике Српске“ бр. 68/05) у износу од 614,25 КМ, док се за преостали тражени дио одбија као неоснован износ.
5. **Налаже се уговорном органу**, да жалиоцу, накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Р.Српске бр.68/05) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

ОБРАЗЛОЖЕЊЕ

Уговорни орган, ЈЗУ Завод за стоматологију Бања Лука (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1124-7-1-10-3-10/19 од 28.11.2019.г.у конкурентском захтјеву јавних набавки „средстава за одржавање хигијене за потребе ЈЗУ Завод за стоматологију Бања Лука.“, према тендерској документацији, бр. 03-9-3/19 од 28.11.2019.године, на које жалилац улаже жалбу незадовољан истим.

У жалби жалиоца се истиче:

Подносилац жалбе, у складу са чланом 99. и 101. Закона о јавним набавкама, изјављује жалбу, у законском року, против Тендерске документације у Конкурентском захтјеву за набавку средстава за одржавање хигијене за 2020. годину од 28.11.2019. Број обавјештења 1124-7-1-10-3-10/19.

Жалилац подноси жалбу због погрешног тумачења и примјене Закона о јавним набавкама и подзаконских аката, а заснива је на следећем:

У Анексу 2, на страни 17. тендерске документације уговорни орган захтијева да се доставе узорци за све ставке, међутим не наводи како ће и да ли ће те узорке оцјењивати. Чланом 44. ЗЈН-а је прописано да Уговорни орган у тендерској документацији дефинира услове за квалификацију на начин да утврди минимум захтјева за квалификацију кандидата/понуђача у погледу њихове личне способности, економског и финансијског стања, те њихове техничке и/или професионалне способности. Захтјев за достављањем узорака за свих 25 тражених ставки, од којих ће се поједине набављати само у количинама од 1 или 2 комада свакако није минимум услова и само непотребно поскупљује припрему понуда. Ако се узорци неће испитивати, а није наведено да хоће, онда је уговорни орган могао захтјевати само фотографије узорака или сл.

Даље за ставку бод редним бројем 1. техничке спецификације захтијева се магична крпа микрофибер, тачно одређених димензија 36x36 цм, без могућности одступања, као и за ставку под редним бројем 2, МОП 40x13 цм и ставку под редним бројем 3 тоалетни папир 30м, што није у складу са чланом 54. став (9) ЗЈН-а.

Такође, за ставку под редним бројем 23 Течни, кремасто транспарентан, антибактеријски сапун, захтијевају се тачно одређени БАС ЕН стандарди, без могућности нуђења еквивалента, што је у супротности са чланом 54. став (2) тачка а) ЗЈН-а. Имајући у виду предње, жалилац предлаже уговорном органу да жалбу усвоји, на основу члана 100. Закона о јавним набавкама те тендерску документацију усклади са Законом о јавним набавкама и подзаконским актима.

Жалилац захтјева од уговорног органа да надокнади подносиоцу жалбе трошкове поступка који износе 658,13 КМ. Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, жалилац захтјева да

исту у законском року од 5 дана прослиједи другостепеном органу - Канцеларији за разматрање жалби Филијала Бањалука.

Жалилац захтјева од Канцеларије за разматрање жалби Филијала Бањалука да жалбу усвоји те наложи уговорном органу да тендерску документацију усклади са Законом о јавним набавкама и подзаконским актима. Жалилац такође захтјева, на основу члана 108. Закона о управном поступку, да другостепени орган наложи уговорном органу да жалиоцу надокнади трошкове поступка који износе 658,13 КМ, као и административну таксу у износу који одреди другостепени орган.

Жалилац захтјева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка, на основу члана 108. став 7. Закона о јавним набавкама, у износу који одреди другостепени орган.

Трошковник:

Тарифни број 3 Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката - „Сл. гласник Републике Српске" број 68/05 - 150 бодова увећано за састављање правног лијека у износу од 50% = 450,00 КМ;

Тарифни број 12 Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката - „Сл. Гласник Републике Српске" број 68/05, паушална награда у износу од 25% = 112,50,00 КМ;

ПДВ у износу 95,63

Укупно 658,13 КМ.

На изнешену жалбу, Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 01-2720/19 од 10.12.2019. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-3076/19 од 12.12.2019. године.

У Изјашњењу се истиче

Дана 28.11.2019. године Јавна здравствена установа „Завод за стоматологију", Бања Лука, као уговорни орган у конкурентском поступку набавка робе - Средства за одржавање хигијене за 2020. годину бр. 03-9-3/19 од 28.11.2019. године, Обавјештење на Порталу јавних набавки број 1124-7-1-10-3-10/19 од 28.11.2019. године, запримила је жалбу заинтересованог понуђача „Кеском" д.о.о. Бања Лука изјављену на тендерску документацију, односно на Анекс 2. тендерске документације.

Жалилац у жалби наводи да је уговорни орган захтијевао да се доставе узорци за све ставке, не наводећи како ће и да ли ће узорке оцјењивати, односно да захтјев за достављање узорака свих 25 ставки није минимум услова прописаних чланом 44. Закона о јавним набавкама, те да је уговорни орган могао захтијевати само фотографије узорака или слично.

Поступајући по жалби, Уговорни орган је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлашћеног лица, али да је иста неоснована, и то из разлога, како слиједи:

Уговорни орган је достављање свих 25 узорака из техничке спецификације захтијевао поступајући у складу са чланом 49. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама, којим је прописано да уговорни орган може захтијевати један или више доказа о техничкој и професионалној способности кандидата/понуђача и то узорке, описе и/или фотографије робе која је предмет испоруке, а чију вјеродостојност је кандидат/понуђач обавезан да потврди ако то уговорни орган захтијева. Сходно томе, уговорни орган није поступио супротно Закону када је тражио доставу узорака као доказ сагласности робе са захтјевима техничке спецификације тендерске документације.

Даље, нису основани наводи жалиоца да је уговорни орган захтијевајући производе под редним бројем 1, 2. и 3. у одређеним димензијама поступио супротно члану 54. став (9) Закона о јавним набавкама. Наиме, наведеним чланом прописано је да се у техничкој спецификацији не смије упућивати на одређеног произвођача, на поријекло или на посебан поступак, марке, патенте, типове или одређено поријекло, ако би се тиме погодновало или би се искључили одређени привредни субјекти или производи. Уговорни орган је наведене ставке прецизно и разумљиво описао, без упућивања на одређеног произвођача из којег разлога није ни било потребно навести напомену „или еквивалент“. Даље, за ставку под редним бројем 3, наведена је дужина ролне „ска 30 м“ (отприлике 30 м), тако да не стоје наводи жалиоца да није дата могућност одступања.

У вези са наводима жалиоца који се односе на ставку под редним бројем 23 - Течни, кремасто транспарентан, антибактеријски сапун у паковању од 1л, паковање херметичко, пумпица ливена са бочицом без могућности одвртања и уклањања пумпице, 1 притисак на пумпицу=1 ml сапуна, формулација без боја и мириса, посебно намијењен за хируршко прање руку и за медицинске установе, у складу са BAS EN 1040 и BAS EN 1499 (односно EN 1040 и 1499) и на повреду члана 54. став (2) Закона о јавним набавкама, исти нису основани из разлога што се уговорни орган у складу са чланом 54. став (2) тачка а) првенствено позвао на норме босанскохерцеговачких техничких правила које је из европске праксе преузео Институт за стандардизацију Босне и Херцеговине, те након тога наводи и европске норме из којих произлазе босанскохерцеговачки стандарди и то:

BAS EN 1040:2002 - Хемијска дезинфекциона средства и антисептици, Основно бактериолошко дјеловање, Методе испитивања и захтјеви.

BAS EN 1499:2002 - Хемијска дезинфекциона средства и антисептици, Средства за хигијенско прање руку, Методе испитивања.

С обзиром да је основна дјелатност уговорног органа здравствена заштита, која подразумијева поштовање и поступање по утврђеним сертификационим и међународним ISO стандардима, уговорни орган је дужан водити рачуна о безбједности и заштити корисника својих услуга, односно пацијената, па самим тим и користити средства која испуњавају одређене стандарде. Напомињемо, да се под ставком 23 ради о сапуну за „хируршко“ прање руку и за „медицинске“ установе.

Слиједом наведеног, а с обзиром да није дошло до повреде законских одредби а ни конкурентности, предлажемо наслову да у складу са одредбама члана 111. Закона о јавним набавкама, жалбу одбије због неоснованости.

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 смислу 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 дјелимично тачни.

Према жалбеном наводу који гласи: „У Анексу 2, на страни 17. тендерске документације уговорни орган захтијева да се доставе узорци за све ставке, међутим не наводи како ће и да ли ће те узорке оцјењивати. Чланом 44. ЗЈН-а је прописано да Уговорни орган у тендерској документацији дефинира услове за квалификацију на начин да утврди минимум захтјева за квалификацију кандидата/понуђача у погледу њихове личне способности, економског и финансијског стања, те њихове техничке и/или професионалне способности. Захтјев за достављањем узорака за свих 25 тражених ставки, од којих ће се поједине набављати само у количинама од 1 или 2 комада свакако није минимум услова и само непотребно поскупљује припрему понуда. Ако се узорци неће испитивати, а није наведено да хоће, онда је уговорни орган могао захтјевати само фотографије узорака или сл“, овај орган дијели мишљење да је овакав став жалиоца исправан.

Није спорно да уговорни орган тражи одређене узорке робе у поступку јавне набавке и ту могућност му дају законске одредбе као његово дискреционо право, али је поред тога морао навести начин испитивања достављених узорака, односно из којих разлога се достављају узорци. Овако постављени услови ТД-а могу довести у заблуду кандидате приликом достављања узорака, као и уговорни орган да приликом поступања у оцјени узорака, приликом оцјене узорака, довести га у субјективан положај, односно недефинисану ситуацију што би створило правну несигурност код понуђача. Стога је овај жалбени навод основан.

Жалбени навод који се односи: „ставку бод редним бројем 1. техничке спецификације захтијева се магична крпа микрофилер, тачно одређених димензија 36x36 цм, без могућности одступања, као и за ставку под редним бројем 2, МОП 40x13 цм и ставку под редним бројем 3 тоалетни папир 30м, што није у складу са чланом 54. став (9) ЗЈН-а“, овај орган сматра да је дјелимично тачан и ако уговорни орган није ставио произвођача или бренд, марку и сл. али је приликом одређивања тачних димензија, рецимо магичне крпе,

морао и да опише из ког разлога се баш тражи јасно дефинисана димензија 36x36 цм или је могао ставити одређени распон у димензији што не би упућивало на једног произвођача који има задане димензије, или је могао описати да са овом димензијом постоји више произвођача чиме се ствара активна конкуренција. Везано за исти навод код навођења тоалетног папира за димензију од 30м, овај орган претпоставља да постоје држачи папира који могу ту количину прихватити папира али је и то морао образложити уговорни орган.

Жалбени навод који се односи на : „за ставку под редним бројем 23 Течни, кремасто транспарентан, антибактеријски сапун, захтијевају се тачно одређени БАС ЕН стандарди, без могућности нуђења еквивалента, што је у супротности са чланом 54. став (2) тачка а) ЗЈНа-а“, овај орган сматра да овако постављен услов није у складу са чланом 54. став (2.) тачка а.) , јер се и у свакој стандардизацији мора поставити „еквивалент“.

Стога је овај орган , поништио тендерски документ у цијелости, дао одређење сугестије и смјернице како би уговорни орган у другом поступку исправио одређене пропусе које је начинио у овом поступку јавне набавке.

Поврат уплаћених 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 поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Накнада трошкова за правно заступање је умањена од траженог захтјева јер је иста погрешно обрачуната у смислу тарифног броја 3. по којем истом припада 150 бодова, те увећање за 50% односно 75 бодова и увећање од 25% према тарифи бр.12. што износи 37,5 бодова, односно укупно 262,5 бода а што у новчаном смислу значи 525,00 КМ, обрачун ПДВ-а 17% на наведени износ што укупно износи 614,25 КМ.

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



Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
- а/а-евиденција

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