



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2563-7/19

Mostar: 12.12.2019. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi potencijalnog ponuditelja "Danial S" d.o.o. Tešanj, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju, ugovornog tijela MUP Kantona 10, u postupku javne nabave - Policijski samokresi, na temelju članka 93. stavak (7), članka 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama (Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) na sjednici Vijeća I održanoj dana 12.12.2019. godine, donio je

R J E Š E N J E

- 1. Usvaja se žalba potencijalnog ponuditelja "Danial S" d.o.o. Tešanj izjavljena na Tendersku dokumentaciju, ugovornog tijela MUP Kantona 10, u postupku javne nabave - Policijski samokresi, i poništava se:**
- Tenderska dokumentacija zajedno s Obavijesti o nabavi broj: 1144-3-1-5-3-5/19 od 05.09.2019. godine
- 2. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM.**

Obrazloženje

Ugovorno tijelo Ministarstvo unutarnjih poslova Kantona 10 Livno (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) raspisalo je tendersku dokumentaciju u postupku javne nabave - Policijski samokresi. Obavijest o nabavi broj: 1144-3-1-5-3-5/19 od 05.09.2019. godine objavljeno na Portalu javnih nabava.

Na navedenu Tendersku dokumentaciju, potencijalni ponuditelj "Danial S" d.o.o. Tešanj (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu koju je zajedno s Izjašnjenjem na žalbu, sukladno sa

člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama ugovorno tijelo prosljedilo Uredu za razmatranje žalbi, Podružnica Mostar kod kojeg je zaprimljena dana 15.10.2019. godine.

Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 31.10.2019. godine.

Žalitelj u žalbi ističe da izjavljuje žalbu na Tendersku dokumentaciju, broj: 02-04-14-15779/19, ugovornog organa MUP Kantona 10 Livno Poziv za dostavljanje početnih ponuda, Javna nabavka roba u oblasti odbrane i sigurnosti putem Pregovaračkog postupka s objavom obavještenja o nabavci- Policijski samokresi, te predlaže ugovornom organu da shodno članu 100. stav (3) ZJN uvaži ovu žalbu, da svojim rješenjem ispravi radnju, odnosno da uskladi tendersku dokumentaciju sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, te da žalitelju nadoknadi troškove pokretanja žalbenog postupka, odnosno da žalbu prosljedi drugostepenom organu na dalje postupanje i odlučivanje.

Dalje navodi:

Ovu Žalbu ulažemo iz slijedećih razloga:

Zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ propisao je tendersku dokumentaciju u suprotnosti sa odredbama Zakona o javnim nabavkama BiH.

Ugovorni organ je u dijelu tenderske dokumentacije - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA ANEKS 11, propisao je slijedeće tehničke karakteristike ovog proizvoda:

Kalibar. 9x19 mm

Težina bez okvira. 710 g, ± 20 g

Kapacitet okvira: 16 metaka

Težina napunjenog okvira: 290 g, ± 10 g

Ukupna dužina: 185 mm, ± 5 mm

Dužina cijevi: 101,6 mm, ± 10 mm

Visina: 140 mm, ± 5 mm

Nišani: prednji i zadnji podesivi, metalni, "3 DOT", lastin rep Rukohvat: crni polimer

Zatvarač: čelični, zaštita: crni MELONITE ili ekvivalent

Rukohvat je ergonomski oblikovan, izražajnije (naglašeno) čekiran da bi osigurao dobar hvat i u vlažnim uvjetima

Dugme za oslobađanje okvira je ugrađeno na obje strane pištolja (ambidekstrožno), što omogućava upotrebu pištolja ljevacima i dešnjacima

Sa donje strane samokresaispred štitnika obarača, samokres ima "picatinny" šinu za postavljanje taktičke lampe ili lasera

Kočnica na rukohvatu

Kočnica na okidaču

Indikator napetosti udarne igle

Indikator prisustva metka u cijevi

Dodatni sigurnosni element udarne igle tzv. "DROP SAFETY SYSTEM" koji onemogućava slučajno opaljenje samokresa prilikom jakog vanjskog udarca, ispadanja na tvrdi površinu i slično

Rezervni okvir, kapacitet 16 metaka
Komplet za čišćenje
PVC kutija za odlaganje
Uputstvo na jeziku bh. naroda

Uvidom u katalog proizvođača HS Produkt- vidjeti web stranicu: <http://hs-produkt.hr/standard/> vidljivo je da navedene bitne tehničke karakteristike traženog proizvoda u potpunosti odgovaraju karakteristikama navedenim u katalogu ovog proizvođača.

Naime, uvidom u katalog ovog proizvođača, vidljivo je da traženi proizvod ima slijedeće karakteristike:

Kalibar 9x19 mm

Težina bez spremnika 705 g

Kapacitet spremnika 16 rd/10 rd/15 rd/(MOD TR)

Težina spremnika (prazni): 85 g Težina spremnika (puni): 280 g Ukupna duljina: 180,5 mm Dužina cijevi: 102,5 mm Visina: 139,5 mm

Dokaz: Katalog proizvođača.

S tim u vezi, a kako je to vidljivo iz naprijed navedenog, tehničke karakteristike za proizvod - policijski samokres rađene su po katalogu tačno određenog proizvođača, odnosno vidljivo je da je tenderska dokumentacija u ovom dijelu prilagođena tačno određenom proizvođaču.

Dakle, iz naprijed navedenog, vidljivo je da je ugovorni organ prilagodio tendersku dokumentaciju tačno određenom proizvođaču, odnosno tehničke karakteristike proizvoda rađene su po katalogu ovog proizvođača.

Članom 54. stav 9. Zakona o javnim nabavkama propisano je:

"Osim ako nije opravdano predmetom nabavke, u tehničkoj specifikaciji ne smije se uputiti na određenog proizvođača, na porijeklo ili poseban postupak, na marke, patente, tipove ili određeno porijeklo, ako bi se time pogodovalo ili isključilo određene privredne subjekte ili određene proizvode. Takve su napomene izuzetno dopuštene ako se predmet nabavke ne može dovoljno precizno i razumljivo opisati, ali se bez izuzetka moraju označiti sa dodatkom "ekvivalent". Nepoznavanje predmeta nabavke ne oslobađa ugovorni organ obaveze za definisanje predmeta nabavke na stvarno konkurentskoj osnovi"

Nadalje, stavom 10. istog člana propisano je:

"Ako se izuzetno objavi poziv za određeni proizvod sa dodatkom "ili ekvivalent", ponuđač mora na za to predviđenim praznim mjestima, prema odgovarajućim stavkama, navesti podatke o proizvodu i tipu odgovarajućeg proizvoda koji nudi, te ako se to traži, i ostale podatke koji se odnose na taj proizvod"

Dakle, članom 54. ZJN definisana je zabrana Ugovornom organu da tehničkom specifikacijom upućuje na određenog proizvođača, na porijeklo robe ili poseban postupak, marke, patetne, tipove, ili određeno porijeklo, što dovodi do favoriziranja određenih privrednih subjekata ili određenih proizvoda, osim ako nije opravdano predmetom nabavke.

U ovom slučaju, predmetom nabavke nije opravdano pozivanje na određene robne marke, što je ugovorni organ činio.

Zakonom o javnim nabavkama također je propisano da tehničke specifikacije moraju svim kandidatima/ponuđačima omogućiti jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju. Tenderska dokumentacija mora biti sačinjena na taj način da u postupku javne nabavke može učestvovati više ponuđača.

Nasuprot tome, ugovorni organ je propisao tendersku dokumentaciju na način da u pojedinim stavkama favorizuje određene robne marke, tj. proizvođače, te samim tim sužava konkurenciju te narušava princip nediskriminacije, dakle, ugovorni organ je onemogućio svim ponuđačima jednak pristup nadmetanju i nediskriminirajući tretman. Tako je Ugovorni organ, u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama BiH u Tehničkim specifikacijama Aneks 11 propisao i slijedeće:

DODATNI ZAHTEJEVI:

PONUĐAČ JE DUŽAN DOSTAVITI SLJEDEĆE DOKUMENTE UZ PONUDU:

1. Pismo proizvođača da je ponuđač ovlašteni zastupnik i serviser za područje BiH za vatreno oružje koje je predmet nabave
2. Pismo proizvođača da ponuđač ima obučenog servisera na području BiH za vatreno oružje
3. Pismo proizvođača o post prodajnoj podršci
4. Pismo proizvođača, tj. izjava o garantnom roku na period od min. 2 godine, te izjava o vijeku trajanja cijevi za min. 10.000 ispaljenih metaka za pištolje
5. Pismo proizvođača, tj. izjava o vangarantnom roku da uz redoviti servis te zamjenu dijelova, životni vijek pištolja može biti 10 ili više godina odnosno 40.000 ili više ispaljenih metaka
6. Brošura sa tehničkim specifikacijam aprevedenim na jedan od službenih jezika BiH
7. Uz ponudu potrebno je dostaviti upustvo za korištenje za pištolj prevedeno na jedan od službenih jezika BiH

Imajući u vidu da je ponuđač SHOT d.o.o. Zenica jedini ponuđač koji je ovlašten za uvoz i distribuciju ovog oružja na teritoriji BiH, odnosno jedini ovlašteni zastupnik proizvođača "HS Produkt", to je ugovorni organ postupio u suprotnosti sa odredbama člana 54. Zakona o javnim nabavkama, jer je propisivanjem ovakve tehničke specifikacije i dodatnih zahtjeva jasno da je ugovorni organ aludirao na tačno određenog proizvođača, te samim tim i na ponuđača koji jedini može ponuditi proizvode ovog proizvođača.

Bitno je navesti kako postoje i drugi proizvođači iste robe koju ugovorni organ zahtjeva, čije karakteristike nisu identične onima propisanim u tenderskoj dokumentaciji, ali što ni u kojem slučaju ne utiče na funkcionalnost te robe, odnosno na njen kvalitet. Dakle, isti efekat je moguće postići i proizvodima koji nemaju tačno navedene karakteristike koje ugovorni organ zahtjeva.

S tim u vezi je opravdana sumnja u objektivnost ugovornog organa, odnosno sumnju da je ugovorni organ propisao tendersku dokumentaciju koja pogoduje tačno određenom ponuđaču.

Podsjećamo da je utvrđivanje činjeničnog stanja od ključne važnosti u konkretnom slučaju, a kako je to propisano odredbama Zakona o upravnom postupku BiH („ Službeni glasnik BiH 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13) i to posebno čl. 9.“ („ U postupku se mora utvrditi pravo stanje stvari, i u tom cilju moraju se potpuno i pravilno utvrditi sve činjenice koje su od važnosti za donošenje zakonitog i pravilnog rješenja.“, te čl. 230. (1) Ako drugostepeni organ utvrdi da su u prvostepenom postupku činjenice nepotpuno ili pogrešno utvrđene, da se u postupku nije vodilo računa o pravilima postupka koja bi bila od uticaja na rješenje stvari, ili da je dispozitiv pobijanog rješenja nejasan ili je u proturječnosti s obrazloženjem, on će upotpuniti postupak i otkloniti izložene nedostatke bilo sam, bilo preko prvostepenog organa ili kog drugog zamoljenog organa, a ti organi dužni su postupiti po traženju drugostepenog organa. Ako drugostepeni organ nađe da se na osnovu činjenica utvrđenih u upotpunjenom postupku stvar mora riješiti drugačije nego što je riješena prvostepenim rješenjem, on će svojim rješenjem poništiti prvostepeno rješenje i sam riješiti stvar“). Dakle, shodnom primjenom navedenih, kao i svih drugih relevantnih odredaba Zakona o upravnom postupku i Zakona o javnim nabavkama, ugovorni organ, a u konačnici i Ured za razmatranje žalbi, je ovlašten i obavezan utvrditi nezakonitosti i nedostatke u postupanju ugovornog organa u provođenju postupka ali i ocjene ponuđača, a na koje Žalitelj ukazuje ovom žalbom. Shodno naprijed navedenom, žalilac traži da Ugovorni organ postupi u skladu sa članom 100. (3) ZJN, odnosno članom 100. (5) ZJN. Pored toga, žalitelj potražuje i eventualne takse-naknade za pokretanje žalbenog postupka, kako to eventualno odredi Ured za razmatranje žalbi.

U smislu svega naprijed iznesenog, predlažemo kao u dispozitivu žalbe.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi da pred Ministarstvom unutarnjih poslova Kantona 10, kao ugovornim tijelom, pokrenut je postupak javne nabave sa predmetom nabave roba u oblasti obrane i sigurnosti - policijskih samokresa, putem pregovaračkog postupka s objavom obavijesti o nabavi broj: 02-01-02- 14037/19. Obavijest o nabavi je objavljena na portalu JN pod brojem 1144-5-1-5-3-5/19. Dana 09.10.2019. godine, privredno društvo "DANIAL S" d.o.o. Tešanj izjavilo je žalbu na predmetnu tendersku dokumentaciju.

Ispitujući žalbu u smislu odredbe članka 100. i 101. Zakona o javnim nabavama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH, broj: 39/14), ovo Ugovorno tijelo je utvrdilo da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalitelj u žalbi navodi: *"Ugovorni organ je u dijelu tenderske dokumentacije - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA ANEKS 11, propisao je slijedeće tehničke karakteristike ovog proizvoda:*

Kalibar: 9x19mm

Težina bez okvira: 710 g, +/- 20 g

Kapacitet okvira: 16 metaka

Uvidom u katalog proizvođača HS PRODUKT- vidjeti web stranicu: <http://hs-produkt.hr/standard/> vidljivo je da navedene bitne tehničke karakteristike traženog proizvoda u potpunosti odgovaraju karakteristikama navedenim u katalogu ovog proizvođača.

Naime, uvidom u katalog proizvođača, vidljivo je da traženi proizvod ima slijedeće karakteristike:

Kalibar: 9x19mm

Težina bez spremnika: 705 g

Kapacitet spremnika: 16 rd/10 rd/15 rd/ (MOD TR)

Dokaz: Katalog proizvođača.

S tim u vezi, a kako je vidljivo iz naprijed navedenog, tehničke karakteristike za proizvod - policijski samokres rađene su po katalogu tačno određenog proizvođača, odnosno vidljivo je da je tenderska dokumentacija u ovom dijelu prilagođena tačno određenom proizvođaču.

Žalbeni navodi su u potpunosti neosnovani.

Razmatrajući navode iz žalbe žalitelja, ugovorno tijelo je izvršilo uvid u predmetnu TD i sporne dokaze žalitelja, te je utvrđeno slijedeće:

Uzimajući u obzir što je predmet nabave i za koju svrhu služi njegova namjena, odnosno za koje potrebe će Ugovorno tijelo koristiti predmet nabave, shodno članku 53. ZJN BiH Ugovorno tijelo je pripremio tendersku dokumentaciju, isključivo poštujući osnove jednakog tretmana i nediskriminacije potencijalnih kandidata/ponuđača, a sve u skladu sa člankom 3. ZJN BiH, primjenjujući članak 53. i 54. ZJN BiH, kao i Uputstvo za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("SG" 90/14).

Ministarstvo unutarnjih poslova Kantona 10 pobija žalbeni navod u kojem žalitelj navodi da je tenderska dokumentacija prilagođena samo jednom proizvodu i da ne osigurava pravičnu i aktivnu konkurenciju među potencijalnim ponuđačima.

Ovo Ugovorno tijelo je, prema svojim potrebama, u smislu minimalnih tehničkih specifikacija odredio i utvrdio tehničke karakteristike predmeta nabave, navodeći karakteristike koje Ugovorno tijelo može prihvatiti, a sve u skladu sa člankom 54. ZJN BiH.

Pored toga, žalitelj se upušta u procjenu efekt, funkcionalnost i kvalitetu robe za MUP K10, navodeći kako "postoje i drugi proizvođači iste robe koju tijelo zahtjeva, čije karakteristike nisu identične onima propisanim u tenderskoj dokumentaciji, ali što ni u kojem slučaju ne utiče na funkcionalnost robe, odnosno na njenu kvalitetu. Dakle, isti efekt je moguće postići i proizvodima koji nemaju tačno navedene karakteristike koje ugovorno tijelo zahtjeva." Žalitelj ovim pokušava da uzurpira pravo i dužnost Ugovornog tijela da pripremi TD u skladu sa člankom 53. ZJN BiH, a prema stvarnim potrebama i procjenama stručnih službi Ugovornog tijela.

Dakle, žalitelj se neovlašteno upliće u potrebe Ugovornog tijela i pripremu TD jer se samokres koji on, kao ponuđač namjerava ponuditi, vjerovatno ne uklapa raspone tehničkih karakteristika određene Aneksom 11 - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA Tenderske dokumentacije.

Nadalje, žalitelj zanemaruje činjenicu da Ugovorno tijelo nije naveo, kako to žalitelj tvrdi, "točno navedene karakteristike koje ugovorno tijelo zahtjeva", već raspone karakteristika, te da kao potencijalni ponuđač, može dostaviti ponudu za samokres koji ima karakteristike koje se uklapaju u Aneksom 11 određene raspone.

Uvidom u navedenu zvaničnu *web* stranicu proizvođača *HS PRODUKT* (<http://hs-produkt.hr>), ugovorno tijelo je utvrdilo da roba predstavljena na istoj zaista zadovoljava bitne tehničke karakteristike, propisane Aneksom 11- TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA Tenderske dokumentacije.

Također, dodatnim istraživanjem tržišta, ustanovljeno je da veliki broj proizvođača u svom asortimanu ima proizvode koji zadovoljava bitne tehničke karakteristike, te se iz asortimana istih da zaključiti da su u mogućnosti proizvesti policijski samokres u skladu sa tehničkim karakteristikama propisanim Aneksom 11. Činjenica da, proizvođač *HS PRODUKT* u svom asortimanu ima samokres koji zadovoljava bitne tehničke karakteristike propisane Aneksom 11, sama po sebi ne ograničava ostale zainteresirane proizvođače u Bosni i Hercegovini i inozemstvu koji se bave proizvodnjom oružja, te njihove predstavnike u BiH da ponude samokres u skladu sa detaljnim opisom datim u Aneksu 11 - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA TD.

Također, bitne tehničke karakteristike propisane Aneksom 11 - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA Tenderske dokumentacije niti u jednom dijelu ne predstavljaju osobine, procese ili nazive zaštićene od strane određenog proizvođača, te samim tim Ugovorno tijelo tehničkom specifikacijom nije uputio na određenog proizvođača, porijeklo robe ili poseban postupak, marke, patente, tipove ili određeno porijeklo.

Nadalje, Ugovorno tijelo se ni u jednom dijelu predmetne TD nije pozvao na određene robne marke, već je u Aneksu 11 - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKREŠA TD zainteresiranim ponuđačima odredio raspone tehničkih karakteristika, te time svim zainteresiranim proizvođačima, tj. predstavnicima inozemnih proizvođača omogućio jednak pristup nadmetanju i nediskriminirajući tretman.

Pored toga, smatramo da je bitno navesti da, kako to i sam žalitelj tvrdi, postoje i drugi proizvođači robe koju ugovorno tijelo zahtjeva. Međutim, od dana objavljivanja obavijesti o nabavi, nijedan drugi, od mnogih potencijalnih ponuđača/proizvođača, nije izjavio žalbu na predmetnu TD.

Na osnovu navedenog ugovorno tijelo smatra da su navodi žalitelja u cijelosti neosnovani, te se predmet dostavlja u URZ, Filijala Mostar na odlučivanje.

Ovo tijelo je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe utvrđivalo dopuštenost, pravovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da je žalba dopuštena, pravovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak.

Žalitelj spori da je ugovorno tijelo nezakonito propisalo uvjete u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji, jer je pripremilo tehničke karakteristike za proizvod – policijski samokres, koje upućuju na točno određenog ponuditelja, i to kako slijedi:

TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA-ANEKS 11, propisano je slijedeće tehničke karakteristike ovog proizvoda:

Kalibar. 9x19 mm

Težina bez okvira. 710 g, ± 20 g

Kapacitet okvira: 16 metaka

Težina napunjenog okvira: 290 g, ± 10 g

Ukupna dužina: 185 mm, ± 5 mm

Dužina cijevi: 101,6 mm, ± 10 mm

Visina: 140 mm, ± 5 mm

Nišani: prednji i zadnji podesivi, metalni, "3 DOT", lastin rep Rukohvat: crni polimer

Zatvarač: čelični, zaštita: crni MELONITE ili ekvivalent

Rukohvat je ergonomski oblikovan, izražajnije (naglašeno) čekiran da bi osigurao dobar hvat i u vlažnim uvjetima

Dugme za oslobađanje okvira je ugrađeno na obje strane pištolja (ambidekstrozno), što omogućava upotrebu pištolja ljevacima i dešnjacima

Sa donje strane samokresaispred štitnika obarača, samokres ima "picatinny" šinu za postavljanje taktičke lampe ili lasera

Kočnica na rukohvatu

Kočnica na okidaču

Indikator napetosti udarne igle

Indikator prisustva metka u cijevi

Dodatni sigurnosni element udarne igle tzv. "DROP SAFETY SYSTEM" koji onemogućava slučajno opaljenje samokresa prilikom jakog vanjskog udarca, ispadanja na tvrdu površinu i slično

Rezervni okvir, kapacitet 16 metaka

Komplet za čišćenje

PVC kutija za odlaganje

Uputstvo na jeziku bh. naroda

Uvidom u katalog proizvođača HS Produkt- vidjeti web stranicu: <http://hs-produkt.hr/standard/>

vidljivo je da navedene bitne tehničke karakteristike traženog proizvoda u potpunosti odgovaraju karakteristikama navedenim u katalogu ovog proizvođača.

Naime, uvidom u katalog ovog proizvođača, vidljivo je da traženi proizvod ima slijedeće karakteristike:

Kalibar 9x19 mm

Težina bez spremnika 705 g

Kapacitet spremnika 16 rd/10 rd/15 rd/(MOD TR)

Težina spremnika (prazni): 85 g Težina spremnika (puni): 280 g Ukupna duljina: 180,5 mm Dužina cijevi: 102,5 mm Visina: 139,5 mm

Dokaz: Katalog proizvođača.

S tim u vezi, a kako je to vidljivo iz naprijed navedenog, tehničke karakteristike za proizvod -policijski samokres rađene su po katalogu tačno određenog proizvođača, odnosno vidljivo je da je tenderska dokumentacija u ovom dijelu prilagođena tačno određenom proizvođaču.“

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju na žalbu navodi da „je, prema svojim potrebama, u smislu minimalnih tehničkih specifikacija odredio i utvrdio tehničke karakteristike predmeta nabave, navodeći karakteristike koje Ugovorno tijelo može prihvatiti, a sve u skladu sa člankom 54. ZJN BiH. Pored toga, žalitelj se upušta u procjenu efekt, funkcionalnost i kvalitetu robe za MUP K10, navodeći kako "postoje i drugi proizvođači iste robe koju tijelo zahtjeva, čije karakteristike nisu identične onima propisanim u tenderskoj dokumentaciji, ali što ni u kojem slučaju ne utiče na funkcionalnost robe, odnosno na njenu kvalitetu.

Dakle, isti efekt je moguće postići i proizvodima koji nemaju tačno navedene karakteristike koje ugovorno tijelo zahtjeva." Žalitelj ovim pokušava da uzurpira pravo i dužnost Ugovornog tijela da pripremi TD u skladu sa člankom 53. ZJN BiH, a prema stvarnim potrebama i procjenama stručnih službi Ugovornog tijela.

Činjenica da, proizvođač HS PRODUKT u svom asortimanu ima samokres koji zadovoljava bitne tehničke karakteristike propisane Aneksom 11, sama po sebi ne ograničava ostale zainteresirane proizvođače u Bosni i Hercegovini i inozemstvu koji se bave proizvodnjom oružja, te njihove predstavnike u BiH da ponude samokres u skladu sa detaljnim opisom datim u Aneksu 11 - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA TD.“

U vezi s naprijed navedenim ovo tijelo ističe da su nesporne zakonske odredbe na koje se poziva žalitelj. Naime, člankom 54. stavak (9) Zakona o javnim nabavama je popisano: "Osim ako nije opravdano predmetom nabave, u tehničkoj specifikaciji ne smije se upitati na određenog proizvođača, na podrijetlo ili poseban postupak, na marke, patente, tipove ili određeno podrijetlo, ako bi se time pogodovalo ili isključilo određene gospodarske subjekte ili određene proizvode. Takve su napomene iznimno dopuštene ako se predmet nabave ne može dovoljno precizno i

razumljivo opisati, ali se bez izuzetka moraju označiti sa **dodatkom "ekvivalent"**. Nepoznavanje predmeta nabave ne oslobađa ugovorno tijelo za definiranje predmeta nabave na stvarno konkurentskoj osnovi".

Člankom 54. stavak (10) je propisano: "*Ako se iznimno objavi poziv za određeni proizvod s dodatkom "ili ekvivalent", ponuditelj mora na za to predviđenim praznim mjestima, prema odgovarajućim stavkama navesti podatke o proizvodu i tipu odgovarajućeg proizvoda koji nudi te, ako se to traži, i ostale podatke koji se odnose na taj proizvod. Kriteriji mjerodavni za ocjenjivanje ekvivalentnosti navode se u opisu predmeta nabave. Dokaz ekvivalentnosti u smislu ispunjenja zahtjeva vezano za predmet nabave dužan je osigurati ponuditelj sukladno sa zahtjevima utvrđenim u tenderskoj dokumentaciji. Proizvodi koji su u tenderskoj dokumentaciji navedeni kao primjer smatraju se ponuđenima ako ponuditelj ne navede nikakve druge proizvode na predviđenom mjestu*".

Dakle, člankom 54. Zakona o javnim nabavama, propisana je zabrana ugovornom tijelu da tehničkom specifikacijom upućuje na određenog proizvođača, na podrijetlo robe ili poseban postupak, marke, patente, tipove ili određeno podrijetlo, što dovodi do favoriziranja određenih gospodarskih subjekata ili određenih proizvoda. Zakonom o javnim nabavama također je propisano da tehničke specifikacije moraju svim kandidatima/ponuditeljima omogućiti jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju. Tenderska dokumentacija mora biti sačinjena na taj način da u postupku može sudjelovati više ponuditelja.

U predmetnom slučaju ugovorno tijelo nije konkretno uputilo na određenog proizvođača ali s tim u vezi je tehničke karakteristike traženog proizvoda definiralo po katalogu točno određenog proizvođača, navodeći u tehničkom opisu karakteristike opisujući ih na identičan način kako su opisane u katalogu već spomenutog proizvođača traženih samokresa.

Razmatrajući žalbeni navod žalitelja, a uvidom u izjašnjenje koje je dato od strane ugovornog tijela, ovo tijelo ističe da ugovorno tijelo navedeno i potvrđuje, navodeći da „činjenica da, proizvođač HS PRODUKT u svom asortimanu ima samokres koji zadovoljava bitne tehničke karakteristike propisane Aneksom 11, sama po sebi ne ograničava ostale zainteresirane proizvođače u Bosni i Hercegovini i inozemstvu koji se bave proizvodnjom oružja, te njihove predstavnike u BiH da ponude samokres u skladu sa detaljnim opisom datim u Aneksu 11 - TEHNIČKE SPECIFIKACIJE SAMOKRESA TD.“

U kontekstu navedenog, kako je nesporno utvrđeno da Tehnička specifikacija samokresa, odnosno Tablica ispunjenosti tehničkih zahtjeva u potpunosti odgovara tehničkom opisu istog takvog proizvoda/samokresa datog u katalogu naprijed navedenog proizvođača, što je u suprotnosti sa člankom 54. stav (9) Zakona o javnim nabavkama, ovo tijelo cijeni utemeljenim navode žalitelja da je tenderska dokumentacija iz naprijed navedenih razloga prilagođena točno određenom proizvođaču, iz čega proizilazi da se ugovorno tijelo nije pridržavalo citiranih odredbi Zakona i podzakonskih akata, zbog čega je neophodno poništiti predmetnu Tendersku dokumentaciju.

Imajući u vidu navedeno, ovo tijelo poništava predmetnu tendersku dokumentaciju i postupak u cijelosti.

Na temelju naprijed navedenog, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavkama, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačano i izvršno. 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.

Dostaviti:

- „Danial'S“ d.o.o. Tešanj
- Ministarstvo unutarnjih poslova
Kantona 10, Livno
- evidencija,
- a/a

