



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-615-6/20
Banja Luka, 09.04.2020.godine

Ured/ Kancelarija za razmatranje žalbi - podružnica / filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi od 02.03.2020.godine ponuđača „EKO PROM“ d.o.o. Travnik izjavljenu na Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa ŽELJEZNICE RS - Doboj u otvorenom postupku javne nabavke usluga „Usluga opravke motora „CATERPILLAR“ tip 3508 na lokomotivi serije 643-023 S/B97Y00749 za Lot 1 i Usluga opravke motora CATERPILLAR“ tip 3508 na lokomotivi serije 643-002 S/B95Y01295 za Lot 2“, na osnovu člana 111. stav 1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" br: 39/14) i člana 230. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH, na sjednici vijeća održanoj dana 09.04.2020.godine, donio je:

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba ponuđača „EKO PROM“ d.o.o. Travnik,
2. Poništava se Tenderska dokumentaciju Ugovornog organa ŽELJEZNICE RS - Doboj u otvorenom postupku javne nabavke usluga „Usluga opravke motora „CATERPILLAR“ tip 3508 na lokomotivi serije 643-023 S/B97Y00749 za Lot 1 i Usluga opravke motora CATERPILLAR“ tip 3508 na lokomotivi serije 643-002 S/B95Y01295 za Lot 2“, te se predmet vraća na ponovni postupak.
3. Odobrava se povrat uplaćenih sredstava na ime naknade pokretanja žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ ŽELJEZNICE RS - Doboj, (u daljem tekstu Ugovorni organ) je na Portalu javne nabavke dana 25.02.2020.godine objavio Obavještenje o nabavci br. 1373-1-2-440-3-224/19.

Nakon preuzimanja Tenderske dokumentacije, ponuđač „EKO PROM“ d.o.o. Travnik (u daljem tekstu Žalilac), izjavljuje žalbu Ugovornom organu ŽELJEZNICE RS - Doboj (u daljem tekstu Ugovorni organ)

Ugovorni organ postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav 5. Zakona o javnim nabavkama, proslijedio je navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi.

Žalitelj u žalbi navodi:

Osporavao Tendersku dokumentaciju, u daljem tekstu TD, ugovorni organ, u daljem tekstu UO, krši član 3. ZJN-a, kao i član 50.

Kršenje člana 3. ZJN-a se eksplicitno ogleda u favorizovanju tačno određenog serviser, a nezakonitim postavljanjem uslova tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača, što čini grubo kršenje člana 50. ZJN-a.

Naime, iako se radi o remontu motora lokomotiva (dizel motora), a uslov je da se prilikom remonta ugrade originalni rezervni dijelovi, besmisleno je i nezakonito postavljnje uslova ovlaštenog diler. Ugovorni organ krši uslov pravedne i aktivne konkurencije, tj. član 3. ZJN-a jer uslovom iz tačke 3.1. pod b) Tehničke i profesionalne sposobnosti iz TD uslovljava i omogućuje da samo jedan ponuđač može dostaviti ponudu, i to: "ovlašteni predstavnik (diler) CAT mašina i opreme..." Napominjmo da CAT oznaka ne znači ništa, ali je za pretpostaviti da se radi o dileru Caterpillar radnih mašina. Nejasno je zašto bi diler radnih građevinskih mašina Caterpillar bio ovlašten da servisira ili daje ovlaštenja nekom drugom, za servisiranje dizel motora za lokomotive? Ovdje se očito radi o unapred dogovorenom izvođaču servisnih radova na remontu klasičnih dizel motora koji su ugrađeni u lokomotive serije 643. Smatramo da ovakav servis može izvršiti i servisna radionica koja ne mora biti specijalizovana za građevinske mašine Caterpillar i ovlaštena od "CAT diler", a naročito ako je uslov ugradnja novih i originalnih rezervnih dijelova. Originalni rezervni dijelovi se mogu nabaviti slobodno na tržištu, tako da je dovoljno da se ponuđač bavi i ima kapacitete da remontuje motore. Na kraju krajeva, UO se zahtjevom za garancije obezbijedio od neozbiljnih ponuđača, te ima instrumente i mogućnost da sankcioniše ponuđača koji ne izvrši posao uredno.

Nadalje, UO krši i član 50. ZJN-a, jer nigdje u njemu ne postoji mogućnost da uslugu izvrši samo neko koje od nekog ovlašten, ili taj neko. Kako se radi o klasičnom remontu dizel motora, besmisleno je zahtijevati nekoga ko je diler od firme Caterpillar samo zato što je to on kao diler za prodaju građevinskih mašina. Ugovorni organ ima mogućnost da se osigura od neozbiljnih i nekvalifikovanih ponuđača, a to je u TD i učinio.

Nespojivo je da UO zahtijeva da ponuđača posjeduje radionicu za servisiranje (tačka 3.1 pod v) TD), i servisno vozilo (tačka 3.1 pod d) TD) ako će se servisiranje vršiti u radionici.

Dakle, UO je nezakoniti postavio uslov tehničke i profesionalne sposobnosti, jer se njime ne omogućava aktivna i pravedna konkurencija, odnosno jasno i eksplicitno se favorizuje tačno određeni potencijalni serviser. Zahtijevamo da UO uslov tehničke i profesionalne sposobnosti formuliše tako da se omogući široka aktivnost konkurencije i da isti bude u skladu sa ZJN

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi :

Ugovorni organ u cjelosti osporava kao neosnovane navode Žalioca, izjavljene u Žalbi od 02.03.2020. godine, uz slijedeće izjašnjenje:

- Predmetnom javnom nabavkom predviđena je usluga opravke motora „Caterpillar tip 3508 na lokomotivi serije 643. Radi se o tzv. „V izvedbi motora sa osam klipova sa injektorskim načinom ubrizgavanja goriva. Težina motora cca 4 tone, vanjski gabariti 180x160x140cm. Ova vrsta motora se više ne proizvodi.

- Da bi se remontovao ovaj motor i doveo u stanje održavanja no propisima proizvođača, neophodno je remont izvršiti po visokim standardima što se tiče rezervnih dijelova i što se tiče opremljenosti remontera-izvršioca usluge, te stručnosti lica koja bi vršila remont-opravku.

Na motoru nije problem samo konkretan kvar, oštećenja na klipovima zbog „turaže, već dotrajalost i oštećenja na pojedinim dijelovima motora uslijed neadekvatnog režima održavanja koji je uobičajen za motore Caterpillar za što Željeznice RS a.d. Doboj nisu imale niti imaju obučeno osoblje, niti potrebne alate, na je sada neophodan radikalan remont kako bi se motor doveo u „fabračko stanje i kako bi se nakon remonta mogle na njemu provoditi sve blagovremene mjere održavanja (veliki servis, zamjena injektora nakon određenog broja sati, ravnanje glava motora i sl.). Caterpillarovi motori imaju specifične uslove održavanja , i specifičnu vrstu maziva kako bi se sprečio agresivno nagrizanje kliznih površina, što se desilo upravo na ovim motorima.

Zato nam je potrebno osim remonta motora i održavanje istog u garantnom roku, a s obzirom na gabarite motora i njegovu težinu, neophodno je da remonter (izvršioc usluge) bude sposoban izvršiti otklanjanje nedostataka kod nas na motoru koji je ugrađen na lokomotivu i za to je neophodno da raspolaže mobilnom radionicom, tj. servisnim vozilom. Bilo bi krajnje neracionalno ponovo demontirati motor i slati ga u radionicu serviser, što bi lokomotivu imobilisalo na neodređeno vrijeme (dok izvršilac usluge ne otkoni kvar). Proces demontaže i transporta motora naprijed navedenih gabarita je krajnje komplikovan.

- Nadalje, Ugovorni organ nije nezakonito postavio uslov tehničke i profesionalne sposobnosti, jer se radi o vitalnom rezervnom dijelu na lokomotivi, sobzirom na visoku vrijednost opravke a samim tim i vrijednost lokomotive, te je potrebna pouzdana garancija za izvršenje predmetne usluge opravke motora, a kako je i navedeno predmetnom tenderskom dokumentacijom, ponuđači/kandidati imaju mogućnost da se oslone na kapacitete drugih lica, kako je navedeno tačkom 7.3.4. predmetne tenderske dokumentacije, a imaju mogućnost i da učestvuju kao „Grupa ponuđača kako je navedeno tačkom 7.4. predmetne tenderske dokumentacije.

- Takođe, predmetnom tenderskom dokumentacijom Ugovorni organ je zahtijevao i Rješenje o registraciji ili Aktuelni izvod iz sudskog registra, kako bi se moglo utvrditi da su ponuđači/kandidati registrovani za obavljanje djelatnosti koja je predmet ove javne nabavke, te ostali postavljeni uslovi su u skladu sa tim, dok Ugovorni organ nema saznanja da li Žalilac uopšte ispunjava taj uslov (dokaz da obavlja profesionalnu djelatnost koja je u vezi sa predmetom nabavke), koji ako ispunjava, onda može ispunjavati i ostale postavljene uslove predviđene tačkom 7.3.1. a), b), v), g), d), đ) i e) Tenderske dokumentacije ili se osloniti na resurse drugih subjekata ili da učestvovati na nadmetanju kao „Grupa ponuđača.

- Ugovorni organ osporava netačne i neosnovane navode Žalioca da se radi o „klasičnom dizel motoru, na koje se u svojoj Žalbi konstantno poziva, jer se radi o motorima „Caterpillar za koje je objavljena nabavka usluge opravke, koji ima specifične uslove i metode održavanja i remonta propisane od strane samog proizvođača.

Iz gore navedenih razloga, Ugovorni organ ostaje pri stavu i uslovima traženim u tenderskoj dokumentaciji kroz tehničku i profesionalnu sposobnost jer nije narušio osnovne principe člana 3. ZJN, kao i opšte uslove propisane članom 48. i 50. Zakona o javnim nabavkama.

Dokaz:

- Uvid tačke 7.2. i 7.3. Tenderske dokumentacije (nalazi se u Prilogu uz Izjašnjenje)

Takođe, Ugovorni organ ističe i činjenicu da je za predmetno javno nadmetanje dana 23.01.2020. godine zaprimio Žalbu pravnog subjekta „Mipex-Auto“ d.o.o. Banja Luka, na

koju ste dana 13.02.2020. godine donijeli Zaključak broj: JN2-02-07-1-235-5/20 te odbacili Žalbu kao neurednu, a žalba Žalioca je indetična žalbi od 23.01.2020. godine, te Ugovorni organ drugi put obustavlja postupak predmetne javne nabavke.

Imajući u vidu sve navedene činjenice i dokaze, priložene uz izjašnjenje Ugovornog organa, kojim Ugovorni organ dokazuje i u cjelosti osporava osnovanost Žalbe Žalioca od 02.03.2020. godine, to Ugovorni organ Predlaže drugostepenom organu da, u slučaju utvrđivanja da Žalba sadrži sve elemente propisane članom 105. ZJN i da je potpuna, ODBIJE Žalbu Žalioca „Eko Prom“ d.o.o.-Travnik, izjavljenu dana 02.03.2020. godine, kao neosnovanu.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 227. stavak 1. Zakona o upravnom postupku, te je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe članka 105 i 108. stavak 3. Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenog Zakona.

Nakon utvrđivanja svih činjenica, uvidom u Tendersku dokumentaciju, predložene dokaze i cijeli spis, ovaj Ured/Kancelarija je utvrdio da je :

Žalba osnovana:

Iz predmeta spisa proizilazi da žalilac osporava Tendersku dokumentaciju iz razloga što ugovorni organ istom favorizira tačno određenog servisera, nezakonitim postavljanjem uslova tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača.

Predmet javne nabavke je remontu motora lokomotiva (dizel motora), a za žalioca je sporan uslov kojim se od ponuđača zahtjeva da se prilikom remonta ugrade originalni rezervni dijelovi.

Po ocjeni ovog vijeća, osnovan je žalbeni navod da Ugovorni organ ovakvim propisivanjem uslova narušava opće principe iz člana član 3. ZJN-a.

„ Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Žalilac osnovano ukazuje da se uslovom iz tačke 3.1. pod b) Tehničke i profesionalne sposobnosti iz tenderske dokumentacije jer se izričito zahtjeva ovlašteni predstavnik (diler) CAT mašina i opreme. Činjenica je da servis iz predmeta javne nabavke može izvršiti i servisna radionica koja ne mora biti specijalizovana za građevinske mašine Caterpillar i ovlaštena od "CAT dilera", a naročito ako je uslov ugradnja novih i originalnih rezervnih dijelova. Originalni rezervni dijelovi se mogu nabaviti slobodno na tržištu, tako da je dovoljno da se ponuđač bavi i ima kapacitete da remontuje motore.

U svome Izjašnjenju na žalbu Ugovorni organ navodi „ Da bi se remontovao ovaj motor i doveo u stanje održavanja no propisima proizvođača, neophodno je remont izvršiti po visokim standardima što se tiče rezervnih dijelova i što se tiče opremljenosti remontera-izvršioca usluge, te stručnosti lica koja bi vršila remont-opravku“.

Vezano za navedeno izjašnjenje, ovo vijeće ne osporava značaj javne nabavke, ali treba imati u vidu da se Ugovorni organ od nekvalitetne realizacije javne nabavke može zaštititi i drugim mehanizmima kao što su ugovorne kazne, penali, zahtjevom za garancije za dobro izvršenje ugovora, kao i traženjem dokaza iz člana 50. Zakona o javnim nabavkama BiH.

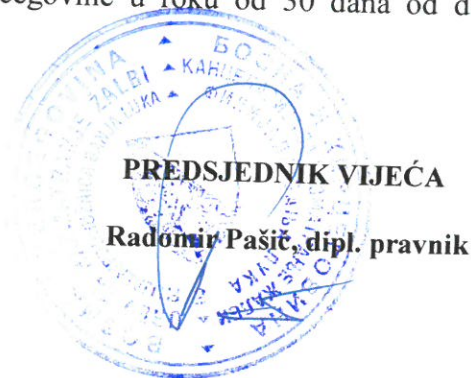
Također, identično kao i u prethodnom navodu Ugovorni organ neosnovano zahtjeva da ponuđača posjeduje radionicu za servisiranje (tačka 3.1 pod v) TD), i servisno vozilo (tačka 3.1 pod d) TD).

Ugovorni organ dužan je pripremiti Tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama BiH. U tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi. (Član 53 ZJN-a) Prilikom pripreme tenderske dokumentacije, ugovorni organ dužan je poštovati principe jednakog tretmana i nediskriminacije kandidata/ponuđača.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM, izvršit će 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 propisanim članom 108. ZJN.

Pouka 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 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



Dostaviti:

- ŽELJEZNICE RS - Doboj
- EKO PROM“ d.o.o. Travnik
- EVIDENCIJA
- A/A

