



12-05-2020

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-964-3/20
Banja Luka, 14.05.2020.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 1132-7/2018 od 20.07.2018.godine ponuđača „Keckom“ d.o.o. Banja Luka, Ulica Ravnogorska broj 24, zastupan po Tatjani Ćurlik, Aleja Svetog Save 34, 78000 Banja Luka na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku javne nabavke roba za održavanje opšte higijene broj: 02/2-15-I-8137 od 13.07.2018.godine ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“, Matično preduzeće a.d. Trebinje - ZP „Rudnik i termoelektrana“ Gacko, A.D., Gračanica bb, 89240 Gacko, na osnovu člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) i Presude Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 030570 18 od 23.04.2020.godine na sjednici Vijeća II održanoj 14.05.2020.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se**, kao osnovana, žalba broj: 1132-7/2018 od 20.07.2018.godine ponuđača „Keckom“ d.o.o. Banja Luka, Ulica Ravnogorska broj 24, zastupan po Tatjani Ćurlik, Aleja Svetog Save 34, 78000 Banja Luka, a Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku javne nabavke roba za održavanje opšte higijene broj: 02/2-15-I-8137 od 13.07.2018. godine, ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“, Matično preduzeće a.d. Trebinje - ZP „Rudnik i termoelektrana“ Gacko, A.D., Gračanica bb, 89240 Gacko, poništava i predmet vraća na ponovni postupak.
2. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača „Keckom“ d.o.o. Banja Luka za povrat uplaćene nadoknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.
3. **Usvaja se** kao osnovan zahtjev ponuđača „Keckom“ d.o.o. Banja Luka za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u visini od 614,25 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev u visini od 438,75 KM **odbija kao neosnovan**.
4. **Nalaže se** Ugovornom organu Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“, Matično preduzeće a.d. Trebinje - ZP „Rudnik i termoelektrana“ Gacko, A.D., da ponuđaču „Keckom“ d.o.o. Banja Luka nadoknadi troškove žalbenog postupka po punomoćniku u iznosu od 614,25 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač „Keckom“ d.o.o. Banja Luka, Ulica Ravnogorska broj 24 (u daljem tekstu Žalilac), zastupan po Tatjani Ćurlik, Aleja Svetog Save 34, 78000 Banja Luka podnio je žalbu broj: 1132-7/2018 od 20.07.2018.godine na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku javne nabavke roba za održavanje opšte higijene broj: 02/2-15-I-8137 od 13.07.2018.godine, objavljen na Portalu javnih nabavki broj: 825-7-1-305-3-253/18 od 22.05.2018.godine od strane Mješoviti

holding „Elektroprivreda Republike Srpske“, Matično preduzeće a.d. Trebinje - ZP „Rudnik i termoelektrana“ Gacko, A.D., Gračanica bb, 89240 Gacko, (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:

- da je Odluka o izboru nezakonita, jer se Ugovorni organ nije izjasnio o preferencijalnom tretmanu domaćeg, odnosno Ugovorni organ je zakazao i proveo e-aukciju, a da nije naznačio da ponuda Žalioca uživa preferencijalni tretman.

U obrazloženju žalbe Žalilac ističe da u skladu sa članom 99. i 101. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, izjavljuje žalbu, u zakonskom roku, protiv Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača za nabavku roba za održavanje opšte higijene broj: 02/2-15-1 1-8137 od 13.07.2018. godine, koja je zaprimljena 16.07.2018.godine, te je žalba blagovremena. Broj Obavještenja o nabavci 825-7-1-305-3-253/18. Procijenjena vrijednost nabavke 18.200,00 KM Žalilac podnosi žalbu zbog pogrešnog tumačenja i primjene Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata. U pobijanoj Odluci o izboru ugovorni organ se nije izjasnio o preferencijalnom tretmanu domaćeg, čime je prekršen član 67. ZJN-a, kao i Odluku o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg SI. glasnik BiH 83/16. Takođe Ugovorni organ je zakazao i proveo e-aukciju, a da nije naznačio da ponuda Žalioca uživa preferencijalni tretman, čime je prekršen član 3. stav (2) Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-Aukcije u kome se navodi: “ U slučaju da domaća ponuda ispunjava uslove za primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg, Ugovorni organ unosi stvarnu vrijednost ponude, s tim da prilikom unosa ponude u sistemu označava primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg.“ Žalilac je u svojoj ponudi naznačio da njegova ponuda ispunjava uslove za preferencijalni tretman i dostavio Potvrdu Spoljnotrgovinske komore BiH o preferencijalnom tretmanu domaćeg. Imajući u vidu prednje, žalilac predlaže Ugovornom organu da žalbu usvoji, na osnovu člana 100. Zakona o javnim nabavkama, te ponovo zakaže e-Aukciju označavajući i primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg za Žalioca Keckom doo. U tom slučaju, Žalilac zahtjeva od Ugovornog organa da nadoknadi podnosiocu žalbe troškove postupka koji iznose 1.053,00 KM (troškovi zastupanja Žalioca od strane advokata prema tarifnom broju 2 - 240 bodova uvećano za sastavljanje pravnog lijeka u iznosu od 50% = 720,00 KM i 12 Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata - „SI. glasnik Republike Srpske“ broj 68/05, paušalna nagrada u iznosu od 25% = 180,00 KM. te 153,00 KM PDV). Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, Žalilac zahtjeva da istu u zakonskom roku od 5 dana proslijedi drugostepenom organu - Kancelariji za razmatranje žalbi, filijala Banjaluka. Žalilac zahtjeva od Kancelarije za razmatranje žalbi, filijala Banjaluka da žalbu usvoji, poništi zakazanu e-Aukciju, te naloži Ugovornom organu da ponovo zakaže e-Aukciju označavajući i primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg za žalioca Keckom doo.

Žalilac ističe zahtjev za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 1.053,00 KM.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene nadoknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

U Izjašnjenju broj: 06-6047 od 30.07.2018.godine Ugovorni organ ističe da je postupajući po izjavljenoj žalbi utvrđeno je sljedeće: Ugovorni organ je dana 22.05.2018.godine objavio Obavještenje o nabavci br. 825-7-1-305-3-253/18 za nabavku roba za održavanje opšte higijene, putem Konkurentskog zahtjeva br. 52/18. Ponuđač “KESKOM” d.o.o. Banja Luka zastupan po Tatjani Ćurlik, advokatu iz Banje Luke, Aleja Svetog Save 34, je dana 23.07.2018.godine izjavio žalbu protiv Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača za nabavku roba za održavanje opšte higijene broj: 02/2-15-1-8137 od 13.07.2018.godine. Ugovorni organ je utvrdio da je izjavljena žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica. Nakon što je utvrđeno da je izjavljena žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica Ugovorni organ se upustio u meritorno izjašnjavanje po žalbenim navodima i postupajući uskladu sa članom 100. stav 5) Zakona

o javnim nabavkama (Sl.gl. BiH 39/14) izjašnjava se da su žalbeni navodi neosnovani. Žalilac ističe da podnosi Žalbu zbog pogrešnog tumačenja i primjene Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata, te da se Ugovorni organ u pobijanoj odluci nije izjasnio o preferencijalnom tretmanu domaćeg čime je prekršen član 67. Zakona o javnim nabavkama i Odluka o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg ("Sl.gl. BiH" broj: 83/16). U obavještenju o nabavci Ugovorni organ je naznačio da će biti održana E- aukcija. Ponuda ponuđača "Keckom" d.o.o. Banja Luka nije imala pravo na preferencijalni tretman što je Ugovorni organ konstatovao na početnoj rang listi ponuđača koji su pozvani da učestvuju na E-aukciji. Na potvrdi spoljno trgovinske komore Bosne i Hercegovine za tri stavke iz obrasca ponude 7, 13 i 15 je navedeno da imaju porijeklo iz BiH, a njihova ukupna vrijednost iznosi 8.391,40 KM ili 46,83% od ukupne vrijednosti ponude (17.915,10 KM) ponuđača "Keckom" d.o.o. Banja Luka. Odlukom o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg regulisana je primjena preferencijalnog tretmana. Članom 1. stavom (1) tačka c) navedene Odluke između ostalog regulisano je „domaće ponude su ponude koje podnose pravne i fizičke osobe sa sjedištem u BiH i koje su registrovane u skladu sa zakonima u BiH i kod kojih, u slučaju ugovora o nabavkama roba, najmanje 50% ukupne vrijednosti od ponuđenih roba imaju porijeklo iz BiH...“. Iz navedenog je vidljivo da ponuda ponuđača „Keckom“ d.o.o. Banja Luka nije imala pravo na preferencijalni tretman domaćeg, jer nije sadržavala najmanje 50% vrijednosti ponuđenih roba domaćeg porijekla, te tražimo da se Žalba navedenog ponuđača odbije kao neosnovana.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica te ispunjeni su uslovi u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi broj:1132-7/2018 od 20.07. 2018.godine, navode u Izjašnjenju Ugovornog organa broj: 06-6047 od 30.07.2018.godine na žalbu, navode u Presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 030570 18 od 23.04.2020. godine te izvršio uvid i analizu svih dokaza u spisu pojedinačno i međusobnoj vezi istih.

Žalba je osnovana.

U skladu sa Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 030570 18 od 23.04.2020. godine ovaj organ je utvrdio da je Ugovorni organ u obavještenju o javnoj nabavci i tenderskoj dokumentaciji naveo kriterije za selekciju, te je u dijelu tenderske dokumentacije - otvaranje ponuda i vrednovanje ponuda (evaluacija) ponuda, tačkom 9.3.1. propisao da će se u skladu sa članom 67. ZJN, na osnovu odluke VM broj 232/2016 od 04.10.2016. godine o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana, primjenjivati cjenovni preferencijalni tretman isključivo u svrhu poređenja ponuda kad će se priikom obračuna cijena ponuda, isključivo u svrhu poređenja ponuda, umanjiti cijene domaćih ponuda za preferencijalni faktor od 10% za ugovore koji se dodjeljuju u 2018.godini. Tačkom 9.3.5. TD propisano je da kao dokaz za primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg je potrebno dostaviti potvrdu od nadležne privredne komore o većinskom domaćem porijeklu ponuđenih roba. Uvidom u spis predmeta, odnosno ponudu Žalioca, utvrđeno je da je isti dostavio potvrdu Vanjskotrgovinske komore Bosne i Hercegovine, broj: 05-05-3-27-BL-163/18 od 31.05.2018. godine kojom se potvrđuje da navedene robe zadovoljavaju uvjet za izdavanje certifikata o BH porijeklu: 1. Toalet papir u listićima, jednoslojni 200/1, dimenzija listića 110x215

4