



**BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI**

**БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ**

**BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY**

**Број: ЈН2-01-07-1-1005-5/20.
Сарајево, 27.05.2020. године**

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача „RDS PROM“ доо Мостар изјављене на Тендерску документацију Уговорног органа: Управа за индиректно опорезивање БиХ у поступку набавке дијелова и вршења услуге одржавања моторних возила марке VW ПЦ Мостар, на основу члана 104 и члана 111. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" број: 39/14 од 19.05.2014.године) и члана 193. став 2. Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" број: 29/02; 12/04, 93/09 и 41/13) на сједници Канцеларије за разматрање жалби БиХ одржаној 27.05.2020 године, и донесено је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја.

Поништава се акт уговорног органа

- Тендерска документација за набавку дијелова и вршења услуге одржавања моторних возила марке VW ПЦ Мостар- 01-16-12-785-1/20 од 06.04.2020.
- Усваја се захтјев за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.

Образложење

Понуђач „RDS PROM“ доо Мостар изјавио је жалбу на Тендерску документацију Уговорног органа: Управа за индиректно опорезивање БиХ у поступку набавке дијелова и вршења услуге одржавања моторних возила марке VW ПЦ Мостар Жалилац је жалбу засновао на следећим жалбеним наводима:

Тачком 6.2 Тендерске документације на страни 5 наводи се

„Купац задржава право провјере цијене резервних дијелова, репроматеријала и услуга шлеп службе на тржишту (путем испитивања тржишта, интернета итд) и приговора на исту. Уколико је цијена резервног дијела, репроматеријала односно услуге шлеп службе реална (коју Продавац у предрачуна испостави) Купац прихвата понуду Продавца.

Уколико је цијена резервног дијела и репроматеријала значајно виша од реалне тржишне цијене, Купац задржава право да сам набави резервни дио, који је продавац услуга дужан уградити у складу са условима наведеним у својој понуди, односно условима наведеним у закљученом уговору. Оваква одредба тендерске документације којом се Купцу оставља могућност да наконведеног поступка јавне набавке и

закљученог уговора, испитује тржиште, провјерава цијене које је већ прихватио у понуди нема упориште у ЗЈН БиХ.

Оваква одредба тд којом се Купцу оставља могућност да наконведеног поступка јавне набавке и закљученог уговора, испитује тржиште, провјерава цијене које је већ прихватио у понуди нема упориште у ЗЈН.

У складу са Законом све наведене радње Уговорни орган (Купац) проводи приликом припреме и током поступка па све до закључења Уговора. Када се утврди да је понуда прихватљива, те се са одабраним понуђачем закључи писани уговор, Уговорни орган (Купац) је дужан прихватити резервни дио по цијени наведеној у уговору. Поступање супротно наведеном представљало би одступања од понуде и закљученог уговора, што би довело до нетранспарентности самог поступка.

ТД није у складу са чланом 3 и 53 ЗЈН БиХ.

Тачком 9.1 ТД документације на страни 14 прописани су критерији за евалуацију (вредновање) понуда при чему је наведено:

Цијена 60%

Оперативни трошкови.....40%

Максималан број бодова (40) за оперативне трошкове (Г) ће се додјелити добављачу који је понудио најмању удаљеност у складу са подкритеријом, израчунатим према следећој скали:

Од 0 км до 6 км 40 бодова

Од 6,1 км до 10 км 30 бодова

Од 10,1 км до 20 км 5 бодова

Од 20,1 км до 30 км 1 бодова

Више од 30,1 км 0 бодова

Сматрамо да су оваквим прописивањем критерија и додјеливањем бодова за оперативне трошкове увелико фаворизују понуђачи који посједују сервис до 6 километара у оба смјера од сједишта РЦ Мостар Родоч, док се дискриминирају сви понуђачи чији је сервис удаљен преко 6,1 км, преко 10 км итд.

Није спорно да уговорни орган има могућност да као један од подкритерија у тендерској документацији утврди оперативне трошкове као што је удаљеност сервиса, али исти не смије имати за циљ елиминацију конкуренције као што је у овом случају, већ удаљеност сервиса и број бодова који се додјељују морају бити реални и сразмјерни оперативним трошковима које има уговорни орган.

Нпр у складу са предложеним подкритеријем понуђач који посједује сервис удаљен 7 км од РЦ Мостар Родоч требао би понудити значајно нижу цијену од фаворизованог понуђача који је удаљен до 6 км да би уопште био конкурентан, док би остали понуђачи са сервисом удаљеним преко 10 и више од 30 км, били би доведени у ситуацију да морају понудити и неприродно ниске цијене да би добили било какву могућност за додјелу уговора-оквирног споразума.

Уговорни орган за овакву неспорно малу удаљеност до 6 км нема нити може реално имати тако значајне оперативне трошкове због којих би понуђачу додјелили 40 бодова, док би с друге стране ограничио или потпуно елиминисао конкуренцију те фаворизовао одређеног понуђача.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на

страни жалиоца, како би се уопште приступило њеном рјешавању, а односе се на условљене предпоставке у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама, односно на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлаштене особе.

Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Жалба је основана

Полазећи од жалбеног навода жалитеља:

Тачком 6.2 Тендерске документације на страни 5 наводи се

„Купац задржава право провјере цијене резервних дијелова, репроматеријала и услуга шлеп службе на тржишту (путем испитивања тржишта, интернета итд) и приговора на исту. Уколико је цијена резервног дијела, репроматеријала односно услуге шлеп службе реална (коју Продавац у предрачуну испостави) Купац прихвата понуду Продавца.

Уколико је цијена резервног дијела и репроматеријала значајно виша од реалне тржишне цијене, Купац задржава право да сам набави резервни дио, који је продавац услуга дужан уградити у складу са условима наведеним у својој понуди, односно условима наведеним у закљученом уговору. Оваква одредба тендерске документације којом се Купцу оставља могућност да наконведеног поступка јавне набавке и закљученог уговора, испитује тржиште, провјерава цијене које је већ прихватио у понуди нема упориште у ЗЈН БиХ.

Оваква одредба тд којом се Купцу оставља могућност да наконведеног поступка јавне набавке и закљученог уговора, испитује тржиште, провјерава цијене које је већ прихватио у понуди нема упориште у ЗЈН.

У складу са Законом све наведене радње Уговорни орган (Купац) проводи приликом припреме и током поступка па све до закључења Уговора. Када се утврди да је понуда прихватљива, те се са одабраним понуђачем закључи писани уговор, Уговорни орган (Купац) је дужан прихватити резервни дио по цијени наведеној у уговору. Поступање супротно наведеном представљало би одступања од понуде и закљученог уговора, што би довело до нетранспарентности самог поступка.

ТД није у складу са чланом 3 и 53 ЗЈН БиХ.

У Изјашњењу на наведено Уговорни орган истиче сљедеће:

„У случају да у току извршења услуге, на основу радног налога Уговорног органа, понуђач утврди да је потребно извршити и услуге које нису наведене у радном налогу, дужан је тражити сагласност Уговорног органа за извршење додатних услуга и тек након одобрења од стране уговорног органа, може извршити услуге или уградити дијелове које нису наведени у радном налогу. Купац задржава право провјере цијене резервним дијелова, репроматеријала, и услуга шлеп службе на тржишту (путем испитивања тржишта, интернета итд.) и приговора на исту. Уколико је цијена резервног дијела, репроматеријалка, односно услуге шлеп службе реална (коју Продавац у предрачуну испостави) Купац прихвата понуду Продавца.“

„Наиме у тачки 6.2 ТД, је наведена сасвим супротна ситуација од оне на коју упућује жалиоц, будући да је наведеном тачком ТД скренута пажња продавцу да се не смију вршити поправке које нису у радном налогу односно иста упућује да уколико се појави ситуација да поред захтјева (радног налога) овлаштеног лица купца, продавац утврди додатни „квар“ на возилу, продавац не смије самостално одлучити већ је дужан тражити сагласност Уговорног органа“.

Увидом у тендерску документацију Тачком 6.2 Тендерске документације на страни 5 наводи се:

„Купац задржава право провјере цијене резервних дијелова, репроматеријала и услуга шлеп службе на тржишту (путем испитивања тржишта, интернета итд) и приговора на исту. Уколико је цијена резервног дијела, репроматеријала односно услуге шлеп службе реална (коју Продавац у предрачуну испостави) Купац прихвата понуду Продавца.

Уколико је цијена резервног дијела и репроматеријала значајно виша од реалне тржишне цијене, Купац задржава право да сам набави резервни дио, који је продавац услуга дужан уградити у складу са условима наведеним у својој понуди, односно условима наведеним у закљученом уговору.“

Из наведеног овај орган констатује да је нејасно образложење уговорног органа везано са испоставу „предрачуна“ за услуге које „нису наведене у радном налогу“, с обзиром да то не произилази из тендерске документације, а што уговорни орган правда на начин који не може бити прихватљив, нити оваква одредба тендерске документације има упориште у ЗЈН БиХ.

У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације које су кандидатима/понуђачима довољне за припрему захтјева за учешће, односно на стварно конкурентској основи, стога тендерска документација мора садржавати јасне, недвосмислене, потпуне и прецизне податке, односно јасно и недвосмислено постављена одредба у складу са Законом о јавним набавкама, те је наведени жалбени навод основан.

Тачком 9.1 ТД документације на страни 14 прописани су критерији за евалуацију (вредновање) понуда при чему је наведено:

Цијена 60%

Оперативни трошкови.....40%

Максималан број бодова (40) за оперативне трошкове (Г) ће се додјелити добављачу који је понудио најмању удаљеност у складу са подкритеријом, израчунатим према следећој скали:

Од 0 км до 6 км 40 бодова

Од 6,1 км до 10 км 30 бодова

Од 10,1 км до 20 км 5 бодова

Од 20,1 км до 30 км 1 бодова

Више од 30,1 км 0 бодова

Сматрамо да су оваквим прописивањем критерија и додјељивањем бодова за оперативне трошкове увелико фаворизују понуђачи који посједују сервис до 6 километара у оба смјера од сједишта РЦ Мостар Родоч, док се дискриминирају сви понуђачи чији је сервис удаљен преко 6,1 км, преко 10 км итд.

Није спорно да уговорни орган има могућност да као један од подкритерија у тендерској документацији утврди оперативне трошкове као што је удаљеност сервиса, али исти не смије имати за циљ елиминацију конкуренције као што је у овом случају, већ удаљеност сервиса и број бодова који се додјељују морају бити реални и сразмјерни оперативним трошковима које има уговорни орган.

Нпр, у складу са предложеним подкритеријем понуђач који посједује сервис удаљен 7 км од РЦ Мостар Родоч требао би понудити значајно нижу цијену од фаворизованог понуђача који је удаљен до 6 км да би уопште био конкурентан, док би остали понуђачи са сервисом удаљеним преко 10 и више од 30 км, били би доведени у ситуацију да морају понудити и неприродно ниске цијене да би добили било какву могућност за додјелу уговора-оквирног споразума.

Уговорни орган за овакву неспорно малу удаљеност до 6 км нема нити може реално имати тако значајне оперативне трошкове због којих би понуђачу додјелили 40 бодова, док би с друге стране ограничио или потпуно елиминисао конкуренцију те фаворизовао одређеног понуђача.

У Изјашњењу наведено уговорни орган истиче:

Узимајући у обзир индустријску зону на подручју града Мостара, гдје се и налази сједиште уговорног органа, недвојбено је јасно да оперативни трошак на релацији до 10 км, који по предњој скали добива највише 30-40 бодова, никако није оперативни трошак који фаворизира неког добављача, будући да у кругу од 10 км индустријске зоне има више сервиса који би могли доставити понуду.

Осим тога наводимо да путни трошкови, односно трошкови горива нису занемарљиви, посебно имајући у виду удаљеност уговорног органа од сједишта понуђача, те чињенице да се у току сервисирања једног возила имају дупли трошкови горива, будући да се први пут возило остави у сервису на поправку а други пут се исто возило преузме, потом се додају трошкови, односно цијена одсуства радника будући да Правилником о унутрашњој организацији уговорног органа није предвиђена особа која би само одвозила и враћала возила у сервис и могла дуже бити одсутна због редовних радних обавеза, као и трошкова амортизације возила, који се нити у којем случају не могу занемарити. Слиједом предњег уговорни орган је сасвим реално и у складу са својим кадровским капацитетом за предметни реферат и чињенице да је старост возила велика, одредио да се понуђачи на удаљености до 10 км бодују 30-40 % како не би имали додатне непредвиђене трошкове, који би проистекли.

Нпр, под претпоставком да треба замјенити филтер уља, а да је удаљеност већа од 20 км, само трошкови горива, два пута у оба смјера, би претекли на возилу, будући да је обавеза понуђача, да услуге које су предмет овог Оквирног споразума извршава одмах по захтјеву купца, најдаље у року од 24 сата.

Увидом у тендерску документацију овај орган констатује:

Тачком 9.1 ТД документације на страни 14 прописани су критерији за евалуацију (вредновање) понуда при чему је наведено:

Цијена 60%

Оперативни трошкови.....40%

Максималан број бодова (40) за оперативне трошкове (Г) ће се додјелити добављачу који је понудио најмању удаљеност у складу са подкритеријом, израчунатим према сљедећој скали:

Од 0 км до 6 км 40 бодова

Од 6,1 км до 10 км 30 бодова

Од 10,1 км до 20 км 5 бодова

Од 20,1 км до 30 км 1 бодова

Више од 30,1 км 0 бодова

Из свега наведеном неспорно је право/могућност уговорног органа да као један од подкритерија у тендерској документацији утврди оперативне трошкове као што је удаљеност сервиса, али исти не смије имати за циљ елиминацију конкуренције, већ удаљеност сервиса и број бодова који се додјељују морају бити реални и сразмјерни оперативним трошковима које има уговорни орган.

У складу са предложеним подкритеријом овај орган запажа несразмјеран распон бодовања, који доводи у питање оправданост с обзиром да из наведеног произилази да ће понуђач који је удаљен 10 км бити вреднован са 30 бодова док понуђач са 10,1 свега 5 бодова.

Уговорни орган не оправдава нити изводи рачуницу којом се руководио оваквом начину бодовања, с обзиром да овакав подкритеријум доприноси несразмјерној

перасподјели бодова понуђачима који утиче на равноправност, а која нема упориште у оперативном трошку, те с тим у вези уговорни орган је морао водити рачуна да сразмјерно и оправдано постави наведене распоне, те је навод жалитеља основан.

На основу свега наведеног овај орган закључује:

Провођење поступка јавне набавке неупитно мора подстакнути конкуренцију међу привредним субјектима, а све у циљу постизања што повољнијих услова за набавку, према томе обезбјеђивање конкуренције је основни начин обезбјеђења економичне и ефикасне употребе јавних средстава.

У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације које су кандидатима/понуђачима довољне за припрему захтјева за учешће, односно на стварно конкурентској основи, стога тендерска документација мора садржавати јасне, недвосмислене, потпуне и прецизне податке. При томе је посебно значајно да се поштују општи принципи јавних набавки, у сваком дијелу тендерске документације, како би се понуде могле припремити на стварно конкурентској основи.

Скуп прецизних и јасних спецификација представља предуслов који понуђачима даје могућност да на захтјеве уговорног органа одговоре на реалан и конкурентан начин.

Имајући у виду предње наведено, овај орган закључује да је жалба основана, те је на основу члана 230. Став 2. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Поврат уплаћених средстава у износу од 500,00 КМ ће се извршити посебним актом, у складу са чланом 108. став 7. ЗЈН и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроли и поврата наканда прописаних чланом 108. ЗЈН („Сл. гласник БиХ“ број 86/14).

Поука о правном лијеку

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом БиХ у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Мр. Николина Силак

Доставити:

- „RDS PROM“ доо Мостар
- Управа за индиректно опорезивање

- Финансије,
- а/а.