|  |
| --- |
|  |
| Република Србија  МИНИСТАРСТВО ТРГОВИНЕ,  ТУРИЗМА И ТЕЛЕКОМУНИКАЦИЈА  Број: 404-02-69/2017-02/4  21.04.2017. године  Немањина 22-26  Б е о г р а д |

**Одговор 1 на захтев за додатне информације или појашњења у вези са**

**припремањем понуде**

У складу са чланом 63. став 3. Закона о јавним набавкама („Службени гласник РС” број 124/12, 14/15, 68/15) објављујемо Одговор 1 на захтеве за додатне информације и појашњења у вези са припремањем понуде за јавну набавку добра – Тонера за штампаче и фотокопир апарате који не иду преко централизоване набавке УЗЗПРО-а, **број јавне набавке О-13/2017**

1. Питање за ЈН добара - КОНКУРСНА ДОКУМЕНТАЦИЈА - Набавка тонера за штампаче и фотокопир апарате који не иду преко централизоване набавке УЗЗПРО-а, број јавне набавке О-13/2017, објављен на порталу јавних набавки 18.04.2017. *(напомена: ово је грешка заинтересованог лица, позив и конкурсна документација су објављени 13.04.2017. године*) као додатни услов на страни 13/51 КД дефинишете следеће: да понуђач располаже пословним капацитетом:

Понуђач мора да буде овлашћен за продају оригиналних предметних добара, од стране произвођача опреме односно овлашћене канцеларије произвођача опреме за територију  Републике Србије за HP i Lexmark добра. Предметна добра морају бити оригинална, произведена од произвођача опреме за коју се и користе.

Овим додатним условима прекршили сте члан 76. став.6 ЗЈН.  
 Наручилац је прекршио члан 76. став 6 ЗЈН тиме што је одредио елиминишући и дискриминаторни услов тиме што у додатним условима тражи доставу:

Доказ: Потврда/изјава издата од произвођача опреме односно од овлашћене канцеларије произвођача опреме за територију РС за HP i Lexмарк добра којом се потврђује да је понуђач овлашћен за продају оригиналних предметних добара. Потврда/изјава,  треба да гласи на предметну јавну набавку и на Наручиоца/МТТТ

  Наведене потврде/изјаве морају бити оверене и потписане од стране овлашћеног лица произвођача опреме или овлашћене канцеларије произвођача опреме  за територију  РС. Уколико је наведени документ/потврда на страном језику, понуђач је поред изворног документа обавезан да достави и превод на српски језик, оверен од стране судског тумача.

Члан 76. став 6. јасно каже да “Наручилац одређује услове за учешће у поступку тако да ти услови не дискриминишу понуђаче и да су у логичкој вези са предметом јавне набавке”  
 У досадашњим искуствима где је наручилац захтевао овлашћење или ауторизацију РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ ПРАВА ПОНУђАЧА, усвајала је у целости наше захтеве и захтевала од наручиоца да изврши измену тендерске документације уз накнаду наших трошкова и трошкова  нашег адвоката.  
 Из овог разлога упозоравамо Вас на дискриминаторски услов из тендерске документације како небисмо дошли у ситуацију да своја права остварујемо пред РК ЗА ЗАШТИТУ ПРАВА ПОНУДЈАЦА, и сматрамо да треба да извршите измену ТД, како би сви понуђачи равноправно узели учешће у ЈН.

Прилог је  решење РК које Вам шаљемо у attach-у.

Свака околност која наводи на сумњу да је понуда у поступку јавних набавки намештена, пријављује се комисији за заштиту конкуренције на телефон +381 11 38 11 911 или MAIL [office.kzk@kzk.gov.rs](mailto:office.kzk@kzk.gov.rs). Заштита личних података лица које пријаве сумњиве околности гарантује се“ (крај цитата)

**Одговор Наручиоца:**

Наручилац остаје при услову за учествовање у предметном поступку јавне набавке и то Понуђач мора да буде овлашћен за продају оригиналних предметних добара, од стране произвођача опреме односно овлашћене канцеларије произвођача опреме за територију  Републике Србије за HP и Lexmark добра. У вези са тим понуђач мора да достави у понуди доказ предвиђен конкурсном документацијом – у одељку IV УСЛОВИ ЗА УЧЕШЋЕ У ПОСТУПКУ ЈАВНЕ НАБАВКЕ ИЗ ЧЛ. 75. И 76. ЗЈН И УПУТСТВО КАКО СЕ ДОКАЗУЈЕ ИСПУЊЕНОСТ УСЛОВА – тачка 2.2.

Дефинишући овај свој захтев наручилац се руководио својим објективним потребама и својом законском обавезом из члана 9. став 1. ЗЈН у коме се наводи да је Наручилац дужан да у поступку јавне набавке прибави **добра одговарајућег квалитета имајући у виду сврху, намену и вредност јавне набавке.** Наручилац овде напомиње да је **у једном од ранијих поступака јавних набавки са истим предметом набавке у коме није захтевано предметно овлашћење**, од стране изабраног понуђача / Добављача **извршена испорука неодговарајућих тонера**, што је резултирало раскидом уговора и непотребним трошковима, тешкоћама у пословању Наручиоца и губитком времена до окончања нове јавне набавке.

За предметну јавну набавку од значаја је и чињеница да се набављају и **тонери за штпампаче који су у гарантном року**, што подразумева да уколико користи неодговарајуће тонере, Наручилац изгуби могућност да рекламира квар уколико штампач престане да ради, па макар и због неког другог разлога а не квалитета тонера. Наручилац је истраживањем тржишта дошао до информација да постоји више овлашћених продаваца предметних тонера тако да **није повређено ни начело конкуренције**, у смислу члана 10. Закона о јавним набавкама. Смисао додатних услова је да Наручилац одабере понуђача који ће квалитетно реализовати уговор. Међутим, то не имплицира обавезу Наручиоца да свим заинтересованим лицима омогући учешће у предметном поступку јавне набавке, што је и став Републичке комисије за заштиту праву.

У предметном питању заинтересовано лице наводи да је Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки усвајала његове захтеве за заштиту права у поступцима јавних набавки у којима је наручилац захтевао овлашћење или ауторизацију од понуђача и као доказ за то у прилогу предметног питања је доставио Решење овог органа бр. 4-00-918/2015 од 20.05.2015. године, које је доступно и на сајту овог органа. Увидом у предметно решење се може утврдити да Републичка **комисија ниједном речју није оспорила сам захтев Наручиоца да понуђач има овлашћење за продају од стране произвођача или званичног дистрибутера/представника произвођача.** Захтев за заштиту права у том поступку јавне набавке је усвојен из разлога што је Наручилац захтевао да понуђач од произвођача или од званичног дистрибутера/представника произвођача за територију Републике Србије, прибави потврду којом **издавалац потврде фактички преузима одговорност за начин на који ће од стране самог понуђача бити извршаване његове уговорне обавезе**. **Наручилац у том поништеном поступку јавне набавке је определио да потврда мора да садржи гаранцију произвођача да је понуђач понудио оригиналне тонере у том поступку јавне набавке и да ће током читавог периода трајања оквирног споразума испоручивати оригиналне тонере** (*в. став 4 страна 3. Решења Републичке комисије бр. 4-00-918/2015 од 20.05.2015. године*). У вези са наведеним Републичка комисија констатује *(у последњем ставу стр. 4. Решења Републичке комисије бр. 4-00-918/2015 од 20.05.2015. године)* да наручилац неспорно има право да предвиди механизме који ће обезбедити доследну, уједначену и поуздану реализацију уговорних обавеза понуђача којем буде додељен уговор о јавној набавци, у свим елементима, а посебно у делу који се односи на испоруку добара који су предмет јавне набавке … *(даље детаљно – Решење Републичке комисије бр 4-00-918/2015 од 20.05.2015. године).* Републичка комисија даље констатује да како се уговор о јавној набавци закључује између наручиоца и понуђача, којем након спроведеног поступка јавне набавке, у складу са чланом 108. ЗЈН, буде додељен уговор о јавној набавци, то значи да сем њега **нико други не може да сноси одговорност за начин на који ће од стране самог понуђача бити извршаване његове уговорне обавезе**, нити да гарантује наручиоцу да ће се понуђач понашати на одређени, жељени начин током реализације уговора

Наручилац / МТТТ у предметног поступку јавне набавке број О-13/2017 захтева да **Понуђач мора да буде овлашћен за продају оригиналних предметних добара, од стране произвођача опреме односно овлашћене канцеларије произвођача опреме за територију  Републике Србије за HP и Lexmark добра. Предметна добра морају бити оригинална, произведена од произвођача опреме за коју се и користе. Наручилац ниједном речју овог услова не захтева од стране произвођача опреме односно овлашћене канцеларије произвођача да преузме одговорност за понашање понуђача током реализације уговора**. Конкретно, уколико изабрани понуђач током реализације уговора **буде** испоручивао неоригиналне тонере или не испуни друге захтеве Наручиоца из уговора и техничке спецификације, то питање ће се решавати на нивоу уговорне одговорности понуђача (нпр могућност раскида уговора, реализовање средства финансијског обезбеђења, …) Оно што је чињеница, предметно овлашћење за продају оригиналних предметних добара је својеврсна гаранција да ће Наручиоцу бити испоручивани оригинални тонери. У случају да се изабрани понуђач који има ово овлашћење понаша непрофесионално током реализације уговора, Наручилац ће о томе свакако обавестити произвођача или овлашћену канцеларију произвођача. Консеквенце тог обавештења (нпр. да ли ће произвођач преиспитати дато овлашћење сходно својој пословној политици, кредибилитету и сл.) су ван домашаја надлежности Наручиоца и закљученог уговора у предметног поступку јавне набавке, а нарочито дефинисаног додатног услова за учествовање у предметном поступку јавне набавке. Тешко да ће HP и Lexmark дозволити да неки продавац урушава њихов пословни кредибилетет, али оно што је најбитније у контексту овог питања то је да са аспекта додатног услова за учествовање у предметном поступку јавне набавке није предвиђена њихова уговорна одговорност, нити је Наручилац повредио члан 76 став 6. Закона о јавним набавкама, како се то у предметном питању неосновано наводи.

Комисија за јавну набавку