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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

08 -12- 2020

Број: ЈН2-02-07-1-3077-6/20
Бања Лука, 26.11.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Протехник д.о.о. Источно Сарајево, бр. - од 26.10.2020.године, изјављене на Тендерску документацију, бр. 6277 од 20.10.2020.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње, ЗП Хидроелектране на Требишњици а.д. Требиње, у поступку јавне набавке, „ревизија главног пројекта повећење пропусне моћи ријеке Требишњице кроз урбани дио града“, на основу члана 103. став (1.) тачка а.) и члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа ,одржаној дана 26.11.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Протехник д.о.о. Источно Сарајево бр. -од 26.10.2020.године, изјављена на тендерску документацију, бр. 6277 од 20.10.2020. године. уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње, ЗП Хидроелектране на Требишњици а.д. Требиње, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Тендерска документација, бр. 6277 од 20.10.2020.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње, ЗП Хидроелектране на Требишњици а.д. Требиње, у цијелости и предмет враћа на поновни поступак уговорном органу .
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повратак накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д. Требиње, ЗП Хидроелектране на Требишњици а.д. Требиње, (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1387-7-2-331-3-70/20 од 07.07.2020.године, у конкурентском

поступку јавних набавки „ревизија главног пројекта повећење пропусне моћи ријеке Требишњице кроз урбани дио града “, према тендерској документацији, бр. 6277 од 20.10.2020.г., расписан на основу Одлуке о покретању поступка јавне набавке .

Након горе проведене процедуре, жалилац улаже жалбу из следећих разлога;

У жалби жалиоца се истиче:

Сматрамо да услови из тендерске документације нису у складу са Законом о јавним нај ивицама БиХ и подзаконским актима, конкретно тачка 3.3. Тендерске документације под а) која након дјелимичног усвајања жалбе гласи:

3.3. Што се тиче техничке и професионалне способности, понуђачи требају испунити следеће минималне услове:

а) Успјешна реализација најмање једног уговора истог или сличног садржаја (ревизија техничке документације заштита од поплава са потребним хидротехничким објектима) за период не дужи од 3 (три године) (минималне вриједности 40.000 КМ без ПДВ-а), или од датума регистрације; односно почетка пословања ако је понуђач регистрован, односно почео са радом прије мање од три године.

б) Техничка лица која ће бити ангажована на предметним услугама, а посебно лица која су одговорна за извршење предметних услуга ревизије са следећим критеријумима:

Позиција	Образовање	Искуство	Број извршилаца
1 Вођа ревидентског тима-хидротсхничка фаза	дипломирани инжењер грађевинарства –хидротехнички смјер,	8 година радног искуства у струци и минимално реализовано: Двије (2) ревизије идејних/главних пројеката хидротехничких објеката у којим а је био вођа ревидентског тима од којих се најмање једна треба односити на сложене хидротехничке објекте,	1 извршилац
2 Одговорни ревидент за хидротехничку фазу	дипломирани инжењер грађевинарства-хидротехнички смјер,	најмање 8 година искуства у струци и минимално реализовано: Једну ревизију или израду пројектне документације уређења водног режима/регулације ријечног корита кроз урбано подручје и/или једну хидролошко- морфолошку (хидрауличку) анализу ријечног тока са реализованим математичким моделом на урбаном градском подручју, која укључује мапирање опасности и ризика од поплава на том подручју, и/или једну комплексну хидролошку анализу цјеловитог сливног подручја са реализованим хидролошким моделом и резултатима- хидрограмима одговарајућих великих рачунских вода,	1 извршилац
3 Одговорни ревидент за конструктивну фазу	дипломирани инжењер грађевинарства, смјер конструкције	најмање 8 година искуства у струци и минимално реализовано: главни пројекат уређења водног режима/регулације ријечног корита водотока, где су пројектоване хидротехничке регулације конструкције у ријечном кориту,	1 извршилац

4 Одговорни ревидент за архитектонску фазу дипломирани инжењер архитектуре, најмање 8 година искуства у струци и минимално реализован: -један главни пројекат уређења водног режима/регулације ријечног корита водотока, гдје су пројектовани елементи урбанистичког уређења ријечних обала у склопу регулацијских радова, или главни пројекат у коме су реализовани архитектонска уређења уз хидротехничке објекте.1 извршилац

5 Одговорни ревидент за електро фазу дипломирани инжењер електротехнике најмање 8 година радног искуства, 1 извршилац

6 Одговорни ревидент за машинску фазу дипломирани инжењер машинства најмање 8 година радног искуства, 1 извршилац

У тачки 3.3. под а) тендерске документације уговорни орган захтијева да понуђачи докажу да имају успјешну реализацију најмање једног уговора истог или сличног садржаја (ревизија техничке документације заштита од поплава са потребним хидротехничким објектима) за период не дужи од три године (минималне вриједности 40.000 КМ без ПДВ-а).

Из наведеног је јасно даје постављени услов противан члану 44. став 3. ЗЈН којим је уговорни орган дужан да одреди минимум квалификационих услова за кандидате/пли исти не смију имати ограничавајући ефекат на конкуренцију. Такође, постављени услов је у супротности и са чланом 7. став 4. тачка б) подтачка 2) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ“ број: 90/14) којом је прописано:„

(4) Ако уговорни орган од кандидата/понуђача као доказ техничке и професионалне способности тражи попис уговора, сматра се да је услов:

а) у вези са предметом набавке, односно групом предмета набавке, ако се тражи доказ о извршењу истог или сличног, односно истих или сличних уговора као што је предмет набавке, односно лот, као и члану 53. став 1. ЗЈН којим је прописано „Уговорни орган дужан је припремити тендерску документацију у складу с одредбама овог закона и подзаконским актима. У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, а који су кандидатима/понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи“

Уговорни орган иако наводи да понуђачи морају имати успјешну реализацију истог или сличног уговора суштински не оставља могућност успјешне реализације сличних уговора како је то прописано чланом 7. поменутог Упутства будући да већ у наредном дијелу цитиране тачке тендерске документације наводи да понуђачи требају доказати искуство које подразумијева искључиво послове ревизије техничке документације заштита од поплава са потребним хидротехничким објектима. Дакле, уговорни орган није оставио могућност учешћа понуђачима који посједују искуство на пословима ревизије хидротехничких пројеката и пословима пројектовања што је неосновано и има ограничавајући ефекат на стварну конкуренцију. У прилог жалбеним наводима говори и

чињеница да уговорни орган у подтачки б) исте тачке за стручно особље (одговорни ревидент за хидротехничку фазу, одговорни ревидент за конструктивну и архитектонску фазу) оставља могућност успјешне реализације „сличних" послова, односно послова израде пројектне документације, док такву могућност не предвиђа за понуђача. Такође, за вођу тима уговорни орган захтијева искључиво искуство на пословима ревизије идејних/главних пројеката хидротехничких објеката и није остављена могућност „израде" хидротехничких пројеката што је неосновано и у супротности са чланом 7. Упутства и чланом 44. ставови 2. и 3 ЗЈН.

Прелдажемо да остави могућност реализације сличних уговора тј. послова пројектовања.

Сходно наведеном предлажемо да размотрите и уважите жалбу и измијените измијењену верзију Тендерске документацију у поступку јавне набавке услуга „Ревизија главног пројекта „Повећање пропусне моћи ријеке Требишњице кроз урбани дио града", број тендерске 6277 од 20.10.2020.године.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 6500 од 28.10.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-3077/20 од 30.10.2020.године.

У Изјашњењу се истиче :

Поступајући по жалби привредног субјекта „ПРОТЕХНИК" д.о.о. - Источно Сарајево од 27.10.2020. године, изјављена на измјењену тендерску документацију број: 6277 од 20.10.2020. године у поступку јавне набавке - Ревизија главног пројекта „Повећање пропусне моћи ријеке Требишњице кроз урбани дио града" (ХЕТ-ЈН-37/20), утврђено је да је иста благовремена, допуштена, и изјављена од овлашћеног лица, али неоснована.

1. Разматрајући жалбени навод који се односи на тачку 3.3 под а) Тендерске документације сматрамо да је исти неоснован из слиједећих разлога:

Хидросистем Требишњица је сигурно најкомпликованији хидросистем у ширем окружењу са аспекта појаве вода, а и са аспекта њиховог управљања. Садашњи Хидросистем је конципиран 1954. године од стране Завода за водопривреду, Сарајево и дјелимично је изведен тако што је формирана акумулација „Билећа" као чеона са „годишњим" изравнавањем вода и једина као таква у ширем окужењу, што се остварује у просјечним и лошим хидролошким годинама. Ова акумулација чини окосницу система из које се вода користи за производњу електричне енергије на низводним Хидроелектранама ХЕТ 1, ХЕТ 2, ХЕ Дубровник и ПХЕ Чапљина, гдје се поред акумулације „Билећа" користи акумулација „Требиње" као рентензија за изравнавање вода за сихронизован рада горе наведених хидроелектрана. Како је доток у горе поменуте акумулације „непредвидљив" гдје доток у акумулацију „Требиње" са неколико кубика у секунди достигне вриједност од преко 250 m3/s за мање од десет сати, а слична је ситуација и са дотоком у акумулацију „Билећа", тако да дотоци у ове акумулације достижу вриједност и преко 1000 m3/s, а то су количине које се у природним условима текле кроз урбани дио града Требиња до изградње садашњег дијела система.

Због непланске и неконтролисане градње у кориту и око корита природни протицајни профил ријеке Требишњице се смањује из године у годину тако да у садашњим условима кроз урбани дио града може да протиче несметано нешто мало више од 300 m3/s. Сваки већи протицај изазива знатне материјалне штете првенствено на објектима индивидуалног становања. То неминовно отежава услове управљања, а директно се одражава на смањење производње електричне енергије (остављањем акумулационог простора у акумулацијама).

Повећање пропусне моћи ријеке Требишњице у сваком случају је један сложен инжењерски посао који захтијева више струка и захтијева више сложених хидролошких и хидрауличких анализа које се не користе у осталим хидротехничким дициплинама као што су комунална хидротехника (водоснабдијевање, фекална-кишна канализација, припрема и пречишћавање воде и сл.), наводњавање и друге хидротехничке дициплине. Основни задатак овог пројекта је заштита људских живота, урбаних функција, инфаструктуре и објеката који долазе под успор поплавних вода. Заштита од поплава захтијева уско стручне дициплине и вјештине те искуство у сличним пословима који се не примјењују у горе наведених хидротехничким дициплинама.

Горе наведени разлози упућују сигурно на најкомплекснији захтјев из ријечне хидротехнике на подручју БиХ и шире и као такав тешко се може упоређивати са сличним пројектима из осталог дијела хидротехнике.

2. Разматрајући жалбени навод који се односи на 3.3 под б) тендерске документације сматрамо да је исти неоснован из слиједећих разлога:

Постављени услови који се односе на тражени кадровски капацитет ангажованог оспобља и њиховог искуства је у складу са одредбама члана 50. став 1. тачка б) Закона о јавним набавкама и подзаконских аката.

С обзиром на наведено предлажемо да се жалба привредног субјекта „ПРОТЕХНИК" д.о.о.- Источно Сарајево, одбије као неоснована.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је по службеној дужности установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, у вођењу процедуралног дијела поступка набавке, су дјелимично тачни .

Увидом у ТД-у, овај орган је установио, према наведеном жалбеном наводу који се односи на : „ тачку 3.3. Тендерске документације под а) која након дјелимичног усвајања жалбе гласи:

3.3. Што се тиче техничке и професионалне способности, понуђачи требају испунити следеће минималне услове:

а) Успјешна реализација најмање једног уговора истог или сличног садржаја (ревизија техничке документације заштита од поплава са потребним хидротехничким објектима) за период не дужи од 3 (три године) (минималне вриједности 40.000 КМ без ПДВ-а), или од датума регистрације; односно почетка пословања ако је понуђач регистрован, односно почео са радом прије мање од три године.

б) Техничка лица која ће бити ангажована на предметним услугама, а посебно лица која су одговорна за извршење предметних услуга ревизије са сљедећим критеријумима:

Позиција Образовање Искуство Број извршилаца

1 Вођа ревидентског тима-хидротсхничка фаза дипломирани инжењер грађевинарства –хидротехнички смјер, 8 година радног искуства у струци и минимално реализовано: Двије (2) ревизије идејних/главних пројеката хидротехничких објеката у којим а је био вођа ревидентског тима од којих се најмање једна треба односити на сложене хидротехничке објекте, 1 извршилац“, овај орган сматра да није јасно разрађен принцип шта се то сматра сличним пословима предмету јавне набавке, односно гдје се и код стручних лица може видјети да се искључиво ради о радном искуству истих само на пословима који су предмет јавне набавке.

Дакле, уговорни орган јесте формално поставио и могућност достављања потврда реализованих уговора који су слични предмету јавне набавке али исте није навео шта под њима сматра нити је дао могућност кандидатима/понуђачима да конкуришу на тендер који су се бавили сличним пословима.

Уговорни орган у свом изјашњењу износи студијску анализу о комплексности изведбеног пројекта што и није предмет расправе нити оспоравања у жалбеном наводу тако да је такав опис потпуно ирелевантан јер се овде ради у процедуралним пропустима у вођењу поступка јавне набавке а који је строго регулисан ЗЈН-а као „lex specialis“, пропис који регулише ову област која је строго формална и нема великих одступања.

Уговорни орган може себе осигурати и другим путем у колико ппостоји бојазан да неће добити стручног, квалитетног и поузданог понуђача а то су му омогућиле законске и подзаконске одредбе које регулишу ову област.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Повратуплаћенихсредставау износу од 500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку

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

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Марко Колобарић, дипл.правник

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137

