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

26 -01- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-3506-6/20
Бања Лука, 21.01.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби потенцијалног понуђача „Protehnik" d.o.o. Источно Сарајево, број: 659-8-11/20 од 27.11.2020.године, изјављене на Конкурсну документацију јавне набавке услуга број: 6723-ОЦ/20 од 06.11.2020.године, Уговорног органа Олимпијски центар „Јахорина" Пале, *„конкурс за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијеталног уређења језера"*. На основу члана 93. став(8); и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), на сједници вијећа одржаној дана 21.01.2021.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба потенцијалног понуђача „Protehnik" d.o.o. Источно Сарајево, број: 659-8-11/20 од 27.11.2020.године, изјављене на Конкурсну документацију јавне набавке услуга број: 6723-ОЦ/20 од 06.11.2020.године, Уговорног органа Олимпијски центар „Јахорина" Пале, *„конкурс за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијеталног уређења језера"*, одбија се као **неоснована.**

2. **Одбија се** захтјев за накнаду трошкова покретања жалбеног поступка.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган Олимпијски центар „Јахорина" Пале, (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 6721-ОЦ/20 од 06.11.2020.године и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **396-6-2-71-3-105/20** од 06.11.2020.године.

Уговорни орган донио је Одлуку број: 6722-ОЦ/20 од 06.11.2020.године којим је именовао Комисију за јавну набавку.

Незадовољан садржајем Конкурсне документације јавне набавке услуга, потенцијални понуђач „Protehnik" d.o.o. Источно Сарајево, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 659-8-11/20 од 27.11.2020.године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 04.12.2020.године.

Уговорни орган донио је Одлуку број: 7393-ОЦ/20 од 01.12.2020.године, којом је обуставио поступак јавне набавке.

У жалби Жалиоца се наводи:

Преузели смо Конкурсну документацију за набавку услуге за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера, Обавјештење о набавци број: 396-6-2-71- 3-105/20 од 06.11.2020.

Незадовољни истим, а у складу са члановима 99-110 Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" број 39/14) овим путем жалилац благовремено и у законском року изјављује жалбу из разлога што провођење конкурса за израду идејног рјешења на основу члана 33. став 1. тачка а) и члана 35. ЗЈН, те спровођење преговарачког поступка без објаве обавјештења о набавци у складу са чланом 23. став 1. тачка а) са побједником конкурса о условима уговора за израду пројектне документације није примјењиво на предмет ове набавке и у супротности је са одредбама Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС" број: 40/13), а с тим у вези и одредбама Закона о јавним набавкама.

Уговорни орган је дана 06.11.2020.године објавио Обавјештење о набавци број: 396-6-2-71- 3-105/20 за услуге израде идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијеталног уређења језера.

Тачком6. тендерске документације је прописано:

Предмет овог Конкурса је израда Идејног рјешења у складу са чланом 33. Закона о јавним набавкама БиХ" број 39/14) који се завршава избором Идејног рјешења друге фазе амбијеталног уређења језера. Конкурс се спроводи како би Уговорни орган додијелио Уговор о јавној набавци услуга побједнику конкурса, након спроведеног преговарачког поступка без објаве обавјештења у складу са чланом 23. став (1) тачка а) Закона о јавним набавкама БиХ.

Тачком 7. тендерске документације прописано је:

„Јавни конкурс се спроводи са намјером да се обезбиједи најбоље Идејно рјешење.

Конкурс за израду Идејног рјешења проводи се како би уговорни орган изабрао учесника који је понудио најбоље Идејно рјешење, односно идејно рјешење за амбијетално уређење језера Пољице на Јахорини, а с циљем да се уговор о јавној набавци услуга додијели побједнику конкурса након проведеног преговарачког поступка без објаве обавјештења.

Јавни конкурс не садржи поступак додјеле Уговор. Евентуална реализација идејног рјешења ће бити предмет посебног поступка за додјелу Уговора (преговарачки поступак без објаве обавјештења) у складу са Законом о јавним набавкама.

Тачком 12. тендерске документације је прописано:

„Број побједника конкурса:

Уговор се додјељује једном понуђачу/кандидату за најбоље оцијењени рад, а са одабраним аутором ће се сви елементи (рокови....) дефинисати након проведеног преговарачког поступка."

Сматрамо да уговорни орган у конкретном случају није могао спровести конкурс за израду идејног рјешења с циљем да уговор додијели побједнику конкурса будући да се ради о уговору који подразумијева израду пројектне документације (идејни и главни пројекат) и такво поступање је у супротности са материјалним прописима који се примјењују у овој области, конкретно са чланом 110. став(1) а у вези са чланом 97. Закона о уређењу простора и грађењу којим је прописано да израду техничке документације за све врсте радова или за поједине ли врсте радова/фазе може вршити искључиво правно лице које има одговарајућу лиценцу за обављање ових послова.

Члан 110. Закона о уређењу простора и грађењу

(1) Израду техничке документације за све врсте радова или само за поједине врсте радова (у даљем тексту: фаза) може вршити правно лице које има одговарајућу лиценцу за обављање ових послова.

Члан 97. став 1 и 2.. Закона о уређењу простора и грађењу

„(1) Техничку документацију чине:

а) идејни пројекат,

б) главни пројекат,

в) изведбени пројекат,

г) пројекат изведеног стања,

д) документација контроле квалитета,

ђ) упутства за одржавање и погон објекта и

е) пројекат уклањања за објекте бруто грађевинске површине веће од 400 м2.

(2) Осим техничке документације из става 1. овог члана, инвеститор може за сложене објекте и објекте линијске инфраструктуре, ради одређивања макролокације и диспозиције објекта, техничко-технолошког концепта, начина обезбјеђивања инфраструктуре, процјене утицаја на животну средину, заштите природних и културних добара, потребних истражних радова за израду идејног пројекта и генералне концепције оправданости изградње објекта, наручити израду генералног пројекта, претходне студије изводљивости и студије изводљивости".

Уговорни орган спроводи конкурс за израду идејног рјешења с циљем закључења уговора за са побједником конкурса што није у складу са наведеним члановима материјалног закона будући да према Закону о уређењу простора и грађењу израду техничке документације не може вршити физичко лице, док је код конкурса за израду идејног рјешења учешће физичким лицима дозвољено (члан 33. став 5. ЗЈН). То значи да примјена конкурса за израду идејног рјешења са циљем закључења уговора за израду техничке

документације није могућа на начин како то чини уговорни орган будући постоји реална могућност да побједник конкурса буде физичко лице које према члану 110. Закона о уређењу простора и грађењу не може вршити израду техничке документације (идејни или главни пројекат) и са којим се не може закључити уговор за израду главног пројекта. Поставља се питање да ли уговорни орган унапред зна да ће побједник конкурса бити правно лице, те да ли се овај поступак набавке примјењује са намјером да се уговор за израду главног пројекта додијели тачно одређеном понуђачу.

Уколико уговорни орган сматра да му је заиста неопходно идејно рјешење исти је могао спровести конкурс за израду идејног рјешења искључиво с циљем додјеле награде побједнику конкурса (а све из разлога које смо више навели-израду идејног или главног пројекта може радити искључиво правно лице, а не физичко).

Имајући у виду наведено јасно је да уговорни орган није могао спровести Конкурс за израду идејног рјешења на основу члана 33. став (1) тачка а) и члана 35. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" бр. 39/14), а након успјешно проведеног конкурса да спроводи преговарачки поступак без објаве обавјештења у складу са чланом 23. став (1) тачка а) са побједником конкурса о условима уговора за израду техничке документације.

Предлажемо да се поништи/измијени Конкурсна документацију за набавку услуге за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера, Обавјештење о набавци број: 396-6-2-71-3-105/20 од 06.11.2020.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Уговорни орган поступајући по жалби, утврдио је, како слиједи:

1. Жалба је благовремена. допуштена и изјављена од овлаштеног лица.
2. Жалба је неоснована, те је уговорни орган, у року од пет дана од датума запримања прослеђује Канцеларији за разматрање жалби, са сљедећим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом у вези са поступком против којегје изјављена жалба и то:

Након што је утврђено да је жалба уредна утврђено је да жалилац заснива своју жалбу насљедећем наводу:

Жалилац наводи да уговорни орган у конкретном случају није могао спровести конкурс за израду идејног рјешења с циљем да уговор додјели побједнику конкурса будући да се ради о уговору који подразумјева израду пројектне документације, гдје жалилац даље наводи да је то супротно са материјалним прописима који се примјењују у овој области, конкретно са чланом 110. став 1, и у вези са чланом 97. Закона о уређењу простора и грађењу гдје је прогшсано да израду техничке документације за све врсте радова може вршити искључиво правно лице које има одговарајућу лиценцу за обављање ових послова.

У вези са предметном жалбом уговорни орган износи да је навод жалиоца неоснован и то:

У вези са првим жалбеним наводом Уговорни орган се позива на члан 33, став (5) Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ, број 39/14) који гласи:

..На конкурс за израду идејног ријешења могу се пријавити сва заинетресована правна и физичка лица. у смислу члана 2, став (3) ЗЈН, као и физичка лица која нису регистрована као привредни субјекти"

Конкурс за израду идејног рјешењаје специфичан поступак набавке, јер се користи у областима просторног уређења или урбанизма, архитектуре и грађевинарства или код рјешења за системе за обраду података и сличних набавки гдје је предвиђена могућност да Уговорни орган, након успјешно проведеног конкурса, проводи преговарачки поступак без објаве обавјештења у складу са чланом 23. став (1) тачка) ЗЈН-а, гдје ће се уговор о набавци услуга додјелити побједнику конкурса.

Уговорни орган се може одлучити на спровођење претквалификационог избора кандидата, које ће позвати да доставе своја идејна рјешења. У том случају, уговорни орган одређује недискриминишуће квалификационе услове којима се обезбјеђује стварна конкуренција, те их наводи у тендерској документацији.

Уговорни орган даље наводи да је Конкурсном документацијом предвиђена могућност да се за израду предметног идејног рјешења пријаве и правна и физичка лица, на основу члана 33, став (5) ЗЈН (Службени гласник БиХ, број 39/14).

На основу горе наведеног произилази да је жалбени навод жалиоца неоснова јер је Уговорни орган по Закону о јавним набавкама био обавезан предвидјети могућност учешћа на Конкурсу и за физичка и правна лица јер по члану 44. став (5) ЗЈН Уговорном органу није допуштено да одбије захтјев за учешће или понуду искључиво на основу тога што су их поднијели или правно или физичко лице из члана 2. став (1) тачка ц) ЗЈН или група понуђача.

С обзиром на изложено, предлог Канцеларији за разматрање жалби, након проведеног поступка, предметну жалбу, у складу са чланом 111. став 1 тачка ц) ЗЈН одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и акта достављена од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 6721-ОЦ/20 од 06.11.2020.године,
- Обавјештење о набавци број: 396-6-2-71-3-105/20 од 06.11.2020.године,
- Конкурсну документацију јавне набавке услуга број: 6723-ОЦ/20 од 06.11.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 7396-ОЦ/20 од 01.12.2020.године,
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно у тендерску документацију, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **неоснована.**

У погледу **жалбеног** навода да је провођење конкурса за израду идејног рјешења на основу члана 33. став(1) тачка а) и члана 35. ЗЈН, те спровођење преговарачког поступка без објаве обавјештења о набавци у складу са чланом 23. став(1) тачка а) са побједником конкурса о условима уговора за израду пројектне документације није примјењиво на предмет ове набавке и у супротности је са одредбама Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС“ број: 40/13), вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **неоснован.**

Испитујући доказе у поступку по овом жалбеном наводу с циљем правилног и потпуног утврђивања чињеничног стања, вијеће овог органа је утврдило сљедеће чињенице:

- Да је чланом 2. став(1) тачка к) Закона о јавним набавкама БиХ прописано сљедеће:
  „к) конкурс за израду идејног рјешења је поступак који уговорном органу омогућава да обезбиједи, у областима просторног уређења, урбанизма, архитектуре и грађења или обраде података ***план*** *или* ***рјешење*** *које изабира конкурсна комисија у поступку јавног надметања са или без додјеле награда;*

- Да је чланом 33. став(1) Закона о јавним набавкама БиХ прописано сљедеће:
  „(1) Конкурс за израду идејног рјешења (у даљем тексту: конкурс) спроводи се како би уговорни орган изабрао учесника или учеснике који су понудили најбоље рјешење односно идејно рјешење с циљем:
  а) додјеле уговора о јавној набавци услуга побједнику конкурса или једном од побједника конкурса за израду идејног рјешења*; или*
  б) додјеле награде побједнику или побједницима конкурса за израду идејног рјешења.

- Да је чланом 33. став(5) Закона о јавним набавкама прописано сљедеће:
*„(5) На конкурс за израду идејног рјешења могу се пријавити сва заинтересована и правна и физичка лица у смислу члана 2. став (3) овог закона, као и **физичка лица** која нису регистрована као привредни субјекти.“*

- Да је чланом 23. став(1) тачка а) Закона о јавним набавкама прописано сљедеће:
„Уговор о јавној набавци услуга може се закључити у преговарачком поступку без објаве обавјештења у сљедећим случајевима:
а) у случају уговора о јавној набавци услуга, када поступак додјеле уговора слиједи након поступка конкурса за израду идејног рјешења, спроведеног у складу са одредбама чл. 33. и 34. овог закона, а уговор се додјељује побједнику, односно једном од побједника конкурса; у случају више побједника, сви побједници конкурса позивају се на учешће у преговорима“

- Да је тачком 6. Конкурсне документације за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера прописано сљедеће:
*„Предмет овог Конкурса је израда **Идејног рјешења** у складу са чланом 33. Закона о јавним набавкама, који се завршава избором Идејног рјешења друге фазе амбијенталног уређења језера. Конкурс се спроводи како би Уговорни орган додијелио Уговор о јавној набавци услуга побједнику конкурса, након спроведеног преговарачког поступка без објаве обавјештења у складу са чланом 23. став(1) тачка а) Закона.*
*Сваки учесник може да преда само једно идејно рјешење. Предложена **идејна рјешења** морају бити искључиво оригинални рад предлагача и не смију бити претходно реализована. Било какво кршење ове инструкције ће неминовно резултовати дисквалификацијом предлагача.“*

- Да је тачком 7. Конкурсне документације за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера прописано сљедеће:
*„Јавни конкурс се спроводи са намјером да се обезбиједи најбоље **Идејно рјешење.***
Конкурс за израду Идејног рјешења проводи се како би Уговорни орган изабрао учесника који је понудио најбоље Идејно рјешење, односно идејно рјешење за амбијентално уређење језера Пољице на Јахорини, а с циљем да се уговор о јавној набавци услуга додијели побједнику конкурса, након проведеног преговарачког поступка без објаве обавјештења.

- Да је тачком 8. Конкурсне документације за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера прописано сљедеће:
*„На конкурс за израду **идејног рјешења** могу се пријавити сва заинтересована правна и физичка лица у смислу члана 2. став(1) под ц) Закона о јавним набавкама, као и физичка лица која нису регистрована као привредни субјекти.“*

- Да је чланом 97. став(1) и (2) Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС, број:40/13) прописано сљедеће:
„(1) Техничку документацију чине:
а) идејни пројекат,
б) главни пројекат,
в) изведбени пројекат,
г) пројекат изведеног стања,
д) документација контроле квалитета,
ђ) упутства за одржавање и погон објекта и
е) пројекат уклањања за објекте бруто грађевинске површине веће од 400 m².
(2) Осим техничке документације из става 1. овог члана, инвеститор може за сложене објекте и објекте линијске инфраструктуре, ради одређивања макро

локације и диспозиције објекта, техничко-технолошког концепта, начина обезбјеђивања инфраструктуре, процјене утицаја на животну средину, заштите природних и културних добара, потребних истражних радова за израду идејног пројекта и генералне концепције оправданости изградње објекта, наручити израду генералног пројекта, претходне студије изводљивости и студије изводљивости.“

- Да је чланом 110. став(1) Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС, број:40/13) прописано сљедеће:
„(1) Израду техничке документације за све врсте радова или само за поједине врсте радова (у даљем тексту: фаза) може вршити правно лице које има одговарајућу лиценцу за обављање ових послова:“

Из наведених чињеница вијеће овог орган је утврдило сљедеће:

- Да је Уговорни орган тачку 6, 7 и 8 Конкурсне документације за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера у цијелости прописао у складу са одредбама члана 33. став(1) и (5) и члана 23. став(1) тачка а) Закона о јавним набавкама БиХ, што ни сам Жалилац не спори, на начин да је омогућио да и физичка лица која нису регистрована као привредни субјект могу учествовати на конкурсу.
Наиме, увидом у тачку 6. Конкурсне документације за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера, сасвим се јасно и недвосмислено може закључити да је предмет Конкурса израда **Идејног рјешења** за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера Пољице на Јахорини, а није предмет Конкурса израда **Идејног пројекта**, како то Жалилац покушава представити.

  Наиме, увидом у одредбе члана 97. став(1) и (2) Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС, број:40/13) сасвим се неспорно може утврдити да техничку документацију не чини **Идејно рјешење,** већ техничку документацију чине разне врсте пројеката, па између осталих и идејни пројекат, те с тим у вези погрешна је тврдња Жалиоца да идејно рјешење може вршити искључиво правно лице, односно да Уговорни орган нема могућност закључити уговор са физичким лицем у случају да исто побиједи на конкурсу.
  Дакле, у Конкурсној документацији за израду идејног рјешења за изградњу друге фазе амбијенталног уређења језера Пољице на Јахорини, Уговорни орган нигдје није навео да је спровођење Конкурса у циљу додјеле уговора побједнику конкурса за израду пројектне документације (идејни, главни или неки други пројекат) како то Жалилац наводи у жалби, већ је тачком 7. Конкурсне документације јасно прописао да се Конкурс за израду Идејног рјешења проводи како би Уговорни орган изабрао учесника који је понудио најбоље Идејно рјешење, односно идејно рјешење за амбијентално уређење језера Пољице на Јахорини, а с циљем да се уговор о јавној набавци услуга додијели побједнику конкурса, након проведеног преговарачког поступка без објаве обавјештења.

  Вијеће овог органа указује на одредбе члана 2. став(1) тачка к) Закона о јавним набавкама БиХ, као lex specijalis закона, које јасно прописују да је Конкурс за израду идејног рјешења поступак који уговорном органу омогућава да обезбиједи, у областима просторног уређења, урбанизма, архитектуре и грађења или обраде података **план** или **рјешење** које изабира конкурсна комисија у поступку јавног надметања са или без додјеле награда. Дакле, правилним тумачењем наведених одредби, сасвим се јасно може закључити да рјешење добијено на основу Конкурса за израду идејног рјешења не обезјеђује Уговорном органу техничку документацију, са којом би Уговорни орган могао поднијети захтјев јединици локале самоуправе или надлежном министарству за добијање локацијских услова, одобрења за градњу или

употребне дозволе, односно не обезјеђује Уговорном органу документ са којим би Уговорни орган могао поднијети захтјев за измјену одређених докумената просторног уређења.

Вијеће овог органа је схватања, да је са добијеним планом или рјешењем на основу Конкурса за израду идејног рјешења, Уговорни орган добио основне смјернице (пројектни задатак) на основу којих може покренути редовни поступак за израду потребне техничке документације: идејног пројекта, главног пројекта, изведбеног пројекта, пројекта изведеног стања или слч.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка ц) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

У складу са одредбама члана 108. Закона о јавним набавкама, обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбијају се захтјеви за накнаду трошкова покретања жалбеног поступка и за накнаду трошкова поступка-састав жалбе.

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни 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
Драган Илић

Достављено:
- „Protehnik“ d.o.o. Источно Сарајево
- Олимпијски центар „Јахорина“ Пале,
- евиденцији,
- а/а

