03 -03- 2021

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

Број: JH2-02-07-1-52-6/21
Бања Лука, 18.02.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука, бр - од 24.12.2020.године,кога заступа Душка Богојевић, адвокат из Бања Луке, изјављене на Тендерску документацију, бр. В-5.23794/20 од 16.12.2020.године, уговорног органа, Жељезнице Републике Српске а.д. Добој, у поступку јавне набавке „услуга израде Главног пројекта за осигурање електронским уређајем путног прелаза Залужани км98+643 Бања Лука-Нови Град “, на основу 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 18.02.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука, бр. - од 24.12.2021.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, Жељезнице Републике Српске а.д. Добој, број В-5.23794/20 од 16.12.2020. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. В-5.23794/20 од 16.12.2020.године, уговорног органа, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повратак накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.
4. Усваја се захтјев жалиоца, за накнаду трошкова у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Републике Српске“ бр. 68/05) у износу од 614,25 КМ, док се преостали дио захтјева одбија као неоснован.
5. Налаже се уговорном органу, да жалиоцу, накнади трошкове жалбеног поступка у висини Тарифе о наградама и накнадама трошкова за рад адвоката („Сл.гласник Р.Српске бр.68/05) из тачке 4. овога рјешења, у року од 15 дана од дана извршности овога Рјешења.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Жељезнице Републике Српске а.д. Добој (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1373-7-2-359-3-155/20 од 16.12.2020.г.у конкурентском поступку набавке „услуга израде Главног пројекта за осигурање електронским уређајем путног прелаза Залужани км98+643 Бања Лука-Нови Град “, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Дана 17.12.2020. године жалилац је преузео Тендерску документацију за набавку услуге израде Главног пројекта за осигурање електронским уређајем путног прелаза „Залужани" км 98+643 (Бања Лука-Нови Град), Обавјештење о набавци број: 1373-7-2-359-3-155/20 од 16.12.2020. године.

Незадовољни истом, а у складу са члановима 99-110 Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ” број 39/14) и чланом 92. став 2. Закона о управном поступку (..Службени гласник БиХ” број: 12/04, 88/07, 93/09, 41/13, 53/16) овим путем жалилац благовремено и у законском року изјављује жалбу из разлога што услови из Тендерске документације нису у складу са одредбама Закона о јавним набавкама БиХ, подзаконским актима и материјалним прописима који се примјењују у овој области.

Жалбу улажемо на тачке 6.1.1. у дијелу који се односи на е-аукцију, а у вези са тачком 9.1.1. ТД, тачке 7.2.1 под а) и 9.7. тендерске документације којим је прописано:

„6.1.1....Јавно надметање ће се спровести конкурентским поступком кориштењем Е-аукције у складу са чланом 1. Правилника о листовима и кориштењу е-аукције („Службени гласник БиХ” број: 66/16), а према одредбама Закона о стечају РС („Службени гласник РС“ број: 16/и6).

7.2.1. под а) Доказ о уредно извршеном уговору или уговорима за извршење услуге која је предмет ове јавне набавке у форми Списка изршених уговора у посиедње три године или од датума регистрације односно почетка пословања ако је почео да ради прије мање од три године уз потврде других уговорних страна о њиховој реализацији.

Списак извршених уговора, написан на меморандуму понуђача, потписан од стране овлаштеног лица и уз печат понуђача, садржи: предмет уговора, назив фирме привредног субјекта са којим је уговор закључен, вриједност уговора, проценат реализације уговора (оригинал):

Потврде о уредно извршеним уговорима морају садржавати следеће елементе: назив и сједиште уговорних страна или привредних субјеката, предмет уговора, вриједност уговора, вријеме и мјесто извршења уговора, наводе о уредно извршеним уговорима (оригинал или фотокопија обавезно овјерена од стране надлежног органа).

9.7.-Закључивање уговора и гаранција за уредно извршење уговора Гаранција за добро извршење уговора."

Тачком 6.1.1 тендерске документације уговорни орган је предвидио одржавање е-аукцијц у овом предмету што није у складу са Законом о јавним набавкама БиХ и подзаконским актима донесеним на основу њега, односно исти су у супротности са чланом 2. став 3: Правилника о листовима и начину кориштења е-аукције („Службени гласник РС" број: 66/16) којим је прописано: „Е-аукција није могућа уколико су предмет набавке уговори о услугама и уговори о радовима чији је предмет интелектуални рад. као што је пројектовање радова, јер се такве понуде не могу рангирати примјеном метода аутоматског електронског оцјењивања".

Будући да је поменулим Правилником јасно прописано да е-аукција није могућа уколико су предмет, набавке услуге пројектовања радова, јасно је да је повријеђен члан 2. став 3. Правилника.

Предлажемо да се одржавање е-ауције у овом предмету брише.

У тачки 7.2.1.под а) тендерске документације уговорни орган наводи да је понуђач дужан доставити:

Доказ о уредно извршеном уговору или уговорима за извршење услуге која је предмет ове јавне набавке у форми Списка изршених уговора у последње три године или од датума регистрације односно почетка пословања ако је почео да ради прије мање од три године уз потврде других уговорних страна о њиховој реализацији.

Из наведеног произилази да уговорни орган захтијева доказивање успјешног извршења услуга које су предмет ове јавне набавке, што имплицира да уговорни орган захтијева искључиво уговоре на изради главног пројекта осигурања електронским уређајем путног прелаза, што није у складу са чланом 7. став 4. тачка а) Упустства за припрему модела тенђерске документације и понуда („Службени гласник БиХ“ број: 90/14) којим је прописано: „Ако уговорни орган од кандидата/понуђача као доказ техничке и професионалне способности тражи попис уговора, сматра се даје 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.“

Из наведеног произилази да је уговорни орган био дужан да алтернативно захтијева доказ о реализацији истог или сличног уговора, при чему се под сличним уговорима подразумијевају (нпр. главни пројекти за фазно извођење наплатних станица, гранични прелази и др.)

Такође, чланом 44. ставови 2. и 3. ЗЈН прописано да је уговорни орган дужан да утврди минимум квалификационих услова за понуђаче, који не смију имати ограничавајући карактер на конкуренцију, док је чланом 53. став 1. ЗЈН прописано да постављени услови морају бити јасни с прецизни.

Тачка 9.7. тендерске документације односи се на закључивање уговора! Уговорни орган нигдје у тендерској документацији није прописано обавезу изабраног понуђача за достављањем лиценце за израду техничке документације, што је према материјалним прописима који се примјењују у овој области у Републици Српској услов и основ за израду главног пројекта који је предмет ове набавке.

Чланом 110, Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС“ број: 40/13, 2 15, 305/15, 3/16, 104/18 и 84/19) прописано је:

„ 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", док је чланом 97. став 1. тачка б) истог закона прописано да техничку документацију између осталог чини и главни пројекат: Правилником о условима за издавање и одузимање лиценци учесницима у грађењу (Службени гласник РС број:70 /13, 24/15) чланом 15. предвиђени су услови које мора испуњавати правно лице за издавање лиценце за израду техничке документације, те су прецизиране фазе :

1) архитектонска фазе,

2) конструктивна фазе,

3) хидротехничка фазе,

4) фазе нискоградње,

5) дијела електро фазе - инсталације јаке струје и електроенергетских постројења,

6) дијела електро фазе - инсталације слабе струје, телекомуникација и аутоматике,

7) дијела машинске фазе - област термотехнике, инсталације грijања, гаса, вентилације и климатизације,

8) дијела машинске фазе - машинска постројења и металне конструкције у грађевинарству,

9) технолошке фазе, технолошке подлоге и технолошки процеси

10) фазе уређења зелених површина и

11) фаза саобраћајне сигнализације .

Из наведених одредби произилажи да је уговорни орган био дужан да захтијева изјаву о достављању лиценце за фазе које су предмет ове набавке, односно да од изабраног понуђача у року од пет дана од дана избора захтијева достављање лиценце као услов за закључење уговора, будући да понуђач који не посједује лиценцу не може реализовати услуге израде главног пројекта.

Из Пројектног задатка евиднетно је да предметна набавка захтијева посједовање лиценце за израду техничке фазе и то:

- дијела електро фазе - инсталације слабе струје, телекомуникација и аутоматике,

- фаза нискоградње (за пројекат под тачком 6./грађевински дио),

- фаза саобраћајне сигнализације (тачка 6. пројектног задатка- грађевинско уређење путног прелаза са саобраћајном сигнализацијом),

С обзиром на наведено предлажемо да измијените тендерску документацију на начин да се захтијева у понуди достављање изјаве понуђача којом се обавезује да ће уколико буде изабран као најповољнији понуђач у року од 5 (пет) дана од дана пријема одлуке о избору доставити наведене лиценце

Имајући у виду наведено предлажемо да размотрите и уважите жалбу измијените/поништите Тендерску документацију за набавку услуге израде Главног пројекта за осигурање електронским уређајем путног прелаза „Залужани“ км 98+643 (Бања Лука-Нови Град), Обавјештење о набавци број: 1373-7-2-359-3-155/20 од 16.12.2020,године.

Такође, захтијевамо да се жалиоеу надокнаде трошкови поступка на име састављања жалбе према наведеном трошковнику, као .и да се изврши накнада средстава на име наднаде за покретање жалбеног поступка у износу који одреди надлежни орган (уколико жалба буде предмет поступка пред Канцеларијом за разматрање жалби).

ПДВ увјерење за адвоката

(адвокатска тарифа АКРС према означеној вриједности)

тар. број 3 - састав жалбе: 150 бодова x 2 КМ ---------- 300,00 КМ

тар. број 3-увећање 50% изјављивање правног лијека) ---------- 150,00 КМ

тар.број 12-паушална.наарада 25% ---------- 112,50 КМ

укупно без ПДВ-а ---------- .562,50 КМ

укупно ---------- 658,12 КМ

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем В-5.24378-2/20 од 28.12.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-52/21 од 08.01.2021.године.

У Изјашњењу се истиче

I - 2. - Увидом у спис предметног надметања. Уговорнп орган је угврдпо да је на порталу Јавних набавки ..Е - пабавке" дана 16.12.2020. године објавпо Обавјештеп.ем број 1373-7-2-359-3155/20 од 16.12.2020. годипе. као и да је послао обавјештењс о покретању поступка јавне набавке на три адресе (ROM1NG NETWORKS” Д.О.О. Втва Лука. ..KOMINO - PRO'1 Д.О.О. - Градишка. n ..I H ICA ИНСТИТУТ” Д.О.О. Сарајево).

Доказ:- Фотокопије дописа. број: V-5.23794-1 /20 од 16.12.2020.годипс.

I - 3. - Увидом у Портал јавних набавки Уговорпп орган је утврдпо да је Жалплац запрпммо предметну Тендерску документацију дама 21.12.2020. годипе у 13. 32 часа. као п да је Жалбу доставио на протокол Уговормом органу. дапа 25.12.2020.годппс. због чега је Жалба благовремена. допуштена и изјављсна од стране овлаиггеног лица.

II -Увидом у Жалбу Жалиоца. Уговорни орган је утврдио да Жалилац изјављује Жалбу па предметн) Тендерску документацију јер сматра да услови Тендерске документације пису у складу еа одредбама Закона о јавним набавкама, а у везп са тачком 6.1.1. у дијелу који се идноси на „.Е-аукцију.' а у везм еа тачком 9.1.1. ТД. тачком 7.2.1. под а) и тачком 9.7. предметне

I -3. 1. - Уговорнп орган ѵ цјелости оспорава и одбија као неосноване наводе Жалиоца, пзјављепе у Жалби од 24.12.2020. годиие, уз елиједеће образложеље:

II - а) Када еу у питању наводи Жалиоца у вези са тачком 6.1:1. у дијелу који ее односи 11 а ..е-аукцију. а у вези са тачком 9.1.1. ТД 7.3.1. предметне Тендерске докумемтацнје, Уговорни орган истиче да Одлуком о покретању поступка јавне набавке број 1- 4.23095/20 од 04.12.2020. године и Тендерском документацијом Уговорног органа број: V-5.23794/20 од 16.12.2020. године, је тражена „Е-Аукција", а на коју Уговорни орган има право па основу члана 1. Правилника о условима и начину кориштења „Е-Аукцмје" (..Службепи гласник Боене и Херцеговипе „ бр. 66/16).

Уговорнп орган петиче да уелуга израда Главног пројекта по новом Пројектном задатку у ТД-и. који вас као најповољнијег понуђача обавезује да пројектујете по истом н по којем немате пепознате елементе потребне за израду понуде, ппје предмет ..Интелектуалпог рада" , пити предмет идејног рјешења, нити предмет интелектуалпог рјешења. нити пповативног рјешења, те Уговорни орган задржава право да изврши пзбор најповољмијег понуђача којем ће додијелити уговор који је доставпо пајбоље оцијењену прихвагљиву понуду путем вредновања цијене примјеном методе аутоматског електромског оцјењивања, у складу са чланом 64. став 1. тачака б) ЗЈН БиХ. јер је паведени критериј мјерљив.

11 - б) Када еу у пйтању наводи Жалиоца у вези са тачком 6.2.1. под а), који се одноеи па доказ о уредпо извршеном уговору или уговорима за извршење предметне уелуге, Уговорнп орган исшче да је чланом 50. под а) Закона о јавним набавкама („Службеми гласник БиХ" бр. 39/14) nponncano да списак извршених уговора у складу са чламом 48. сгав 2. закона, а којп еу у вези са предметном набавком, за период дужи од три годппе. пли од датума регистрације односно почетка пословања, ако је капдндат/попуђач регистровап, одпоспо почео са радом прпје мање од три године, па оспову паведепе законске одредбе Уговорни орган истиче да је јасно да Уговорпи орган може одпоепо да има право да у Тендерској документацији уврсти и обавезу понуђача да доетавп еппсак уредпо пзвршених уговора.

II - б) Уговорпм орган истиче да по члану 6. став 4. Закона о јавним набавкама, да ее извршење уговора гарантује одговарајућим гарапцијом за извршење уговора.

Имајући у впду све паведепе чињепице и приложене доказе који ее налазе у Прилогу Изјашљења. а којим Уговорпи орган доказује неоснованост Жалбе Жалпоца. Угоцррпп

орган предлаже другоегепепом органу да ОДБИЈЕ Жалбу понуђача - Инетитута за грађевинарство „ИГ". Бања Лука, као неосновану, уколико претходпо утврди да Жалба садржи податке из члана 105. став (1) тачка: а), б), ц), д), е) и ј) 3.111 п утврди да је Жалба потпупа.

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 установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права , су дјелимично тачни .

Овај орган је према жалбеном наводу који гласи: „тачке 6.1.1....Јавно надметање ће се спровести конкурентским поступком кориштењем Е-аукције у складу са чланом 1. Правилника о условима и кориштењу е-аукције („Службени гласник БиХ" број: 66/16), а према одредбама Закона о стечају РС („Службени гласник РС" број: 16/16)" је основан по мишљењу овога органа , обзиром да је чланом 2. став (3.) горе цитираног правилника речено да није могућа е-аукција у колико су предмет набавке уговори о услугама и уговори о радовима чији је предмет интелектуални рад, као што је пројектовање радова, јер се такве понуде не могу рангиразти примјеном методе аутоматског електронског оцјењивања.

Жалбени навод који гласи: „тачком7.2.1. под а) Доказ о уредно извршеном уговору или уговорима за извршење услуге која је предмет ове јавне набавке у форми Списка изршених уговора у посиедње три године или од датума регистрације односно почетка пословања ако је почео да ради прије мање од три године уз потврде других уговорних страна о њиховој реализацији. Из наведеног произилази да уговорни орган захтијева доказивање успјешног извршења услуга које су предмет ове јавне набавке, што имплицира да уговорни орган захтијева искључиво уговоре на изради главног пројекта осигурања електронским уређајем путног прелаза, што није у складу са чланом 7. став 4. тачка а) Упустства за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ" број: 90/14) којим је прописано: „Ако уговорни орган од кандидата/понуђача као доказ техничке и професионалне способности тражи попис уговора, сматра се даје 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.", и овај навод се сматра основаним јер је уговорни орган морао ставити могућност и „сличних уговора".

Жалбени навод: "тачка 9.7. тендерске документације односи се на закључивање уговора. Уговорни орган нигдје у тендерској документацији није прописано обавезу изабраног понуђача за достављањем лиценце за израду техничке документације, што је према материјалним прописима који се примјењују у овој области у Републици Српској услов и основ за израду главног пројекта који је предмет ове набавке.

Чланом 110, Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС" број: 40/13, 2 15, 305/15, 3/16, 104/18 и 84/19) прописано је:

„ 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", док је чланом 97. став 1. тачка б) истог закона прописано да техничку документацију између осталог чини и главни пројекат: Правилником у условима за издавање и одузимање лиценци учесницима у грађењу (Службени гласник РС број:70 /13, 24/15) чланом 15. предвиђени су услови које мора испуњавати правно лице за издавање лиценце за израду техничке документације, те су прецизиране фазе :

1) архитектонска фазе,

2) конструктивна фазе,

3) хидротехничка фазе,

4) фазе нискоградње,

5) дијела електро фазе - инсталације јаке струје и електроенергетских постројења,

6) дијела електро фазе - инсталације слабе струје, телекомуникација и аутоматике,

7) дијела машинске фазе - област термотехнике, инсталације грijања, гаса, вентилације и климатизације,

8) дијела машинске фазе - машинска постројења и металне конструкције у грађевинарству,

9) технолошке фазе, технолошке подлоге и технолошки процеси

10) фазе уређења зелених површина и

11) фаза саобраћајне сигнализације .

Из наведених одредби произилажи да је уговорни орган био дужан да захтијева изјаву о достављању лиценце за фазе које су предмет ове набавке, односно да од изабраног понуђача у року од пет дана од дана избора захтијева достављање лиценце као услов за закључење уговора, будући да понуђач који не посједује лиценцу не може реализовати услуге израде главног пројекта", овај навод се може сматрати дјелимично основаним јер уговорни орган не мора постављати уопште услове обзиром да је то његово дискрециono право, али из разлога прописаних обавеза материјалним правом којим се каже ко може вршити

пројектовање, по том основу је могао навести тражење лиценце за оног понуђача који буде изабран као најповољнији при склапању уговора.

Како су жалбени наводи основани, горе образложен, овај орган је поништио оспорену ТД-у, предмет вратио на поновни поступак уговорном органу, те дао одређене смјернице у дијелу где су направљени пропусти како би исте исправио и поступак довео до краја у складу са законским одредбама.

Повратуплаћених средстава у 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.

Накнада трошкова за правно заступање је умањена од траженог захтјева јер је иста погрешно обрачуната у смислу тарифног броја 3. по којем истом припада 150 бодова, те увећање за 50% односно 75 бодова и увећање од 25% према тарифи бр.12. што износи 37,5 бодова, односно укупно 262,5 бода а што у новчаном износу значи 525,00 КМ, те обрачун ПДВ-а 17% на наведени износ што укупно износи 614,25 КМ .

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

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
Драган Илић

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција

