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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

04 -03- 2021

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-3747-7/20
Banja Luka, 04.03.2021.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi od 21.12.2020. godine ponuđača „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka, Ivana Gorana Kovačića bb, zastupan po punomoćniku Aleksi Prole, advokatu iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Luka na Tendersku dokumentaciju u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva", ugovornog organa Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka, na osnovu člana 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH" broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 04.03.2021.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se**, kao djelomično osnovana žalba od 21.12.2020.godine ponuđača „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka, Ivana Gorana Kovačića bb, zastupan po punomoćniku Aleksi Prole, advokatu iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Lukana, a Tenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva", ugovornog organa Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka, **poništava i predmet vraća na ponovni postupak**.
2. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka, za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.
3. O povratu sredstava, uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, ovaj organ donijeće posebno rješenje.
4. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 525,00 KM, dok se u preostalom dijelu zahtjev u visini od 375,00 KM **odbija kao neosnovan**.
5. **Nalaže se** Ugovornom organu Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka, da ponuđaču „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka nadoknadi troškove žalbenog postupka po punomoćniku u ukupnom iznosu od 525,00 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka, Ivana Gorana Kovačića bb, (u daljem tekstu Žalilac), zastupan po punomoćniku Aleksi Prole, advokatu iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Lukana podnio je žalbu 21.12.2020.godine na Tendersku dokumentaciju u

postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva“, objavljeno na Portalu javnih nabavki broj: 67-7-1-12-3-2/20 od 08.12.2020.godine, od strane Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka, (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:

- da jeTenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva“ nezakonita, jer tačka 3.4. Tenderskog dokumenta nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH;
- da jeTenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva“ nezakonita, jer tačka 3.5. Tenderskog dokumenta nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH;
- da jeTenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva“ nezakonita, jer ugovorni organ ne određuje na koji način i po kojim kriterijumima tečna goriva moraju biti usklađena, kao i podatak sa čim ova goriva trebaju biti usklađena;
- da je Tenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva“ nezakonita, jer ugovorni organ zahtijeva dostavu i „potvrde o uredno izvršenim ugovorima o nabavci pogonskog goriva izdate od strane ugovornih organa vrijednosti koja nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke - najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine.

Žalilac „NAFTACO“ d.o.o. Banja Luka, Ivana Gorana Kovačića bb, zastupan po punomoćniku Aleksi Prole, advokatu iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Luka u žalbi od 21.12.2020.godine ističe da je dana 20.12.2020.godine preuzeo Tendersku dokumentaciju za nabavku robe - Nabavka pogosnkog goriva, Obavještenje o nabavci broj: 67-7-1-12-3-2/20 od 8.12.2020. godine. U skladu odredbama članova 99-110 Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH" broj 39/14) blagovremeno i u zakonskom roku izjavljuje žalbu iz razloga što uslovi iz tenderske dokumentacije nisu u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama ipodzakonskim aktima donesenim na osnovu njega, kao i materijalnim propisima koji se primjenjuju u ovoj oblasti.

Žalbu ulaže na tačke 3.4. i 3.5. tenderske dokumentacije a kojima je propisano: „3.4. Ekonomska i finansijska sposobnost (član 47. stav(1) tačke a) i d) Zakona). Ponuđač je, u svrhu dokazivanja ekonomske i finansijske sposobnosti, dužan dokazati:

- da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokirani u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD i
- da ukupan godišnji promet u 2019. godini, odnosno od početka poslovanja, ako je kandidat registrovan, odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana, ne smije biti ispod procjenjene vrijednosti nabavke.

Ponuđač je dužan dostaviti sljedeće dokaze u svrhu dokazivanja navedenih činjenica:

- odgovarajući dokument/dokaz koji izdaje banka ponuđača ili druga finansijska institucija (npr. Centralna banka BiH), u skladu s pozitivnim propisima, a kojim se dokazuje ispunjenje uslova da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokiran u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD.
- izjavu o ukupnom prometu ponuđača u 2019.godini ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat registrovan odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana;

Navedeni dokazi se dostavljaju kao obične kopije zajedno sa izjavom o ispunjenosti uslova ekonomske i finansijske sposobnosti potpisanom i ovjerenom od strane ponuđača. Obrazac Izjave o ispunjenosti uslova ekonomske i finansijske sposobnosti je sastavni dio TD- Prilog 5.

3.5. Tehnička i profesionalna sposobnost (član 49. tačke a), b) i e) Zakona) Ponuđač je, u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti, dužan dokazati:
a)da uredno izvršava ugovore koji su u vezi s predmetom nabavke;
b)ima mogućnost kartičnog poslovanja - za svako motorno vozilo je neophodna elektronska kartica za preuzimanje goriva, a koja omogućava evidenciju po limitu mjesečne potrošnje po svakom vozilu posebno;
v) da posjeduje pumpne stanice na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča;
g) da posjeduje uvjerenje/potvrdu o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdatu od strane nadležnog organa.
d) da ima uspješno iskustvo u realizaciji minimalno dva ugovora čija vrijednost nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke i čiji je karakter i kompleksnost sličan onima koji se odnose na predmetni ugovor u posljednje dvije godine.

Ponuđač je dužan uz ponudu dostaviti sljedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica:

- spisak glavnih izvršenih isporuka u posljednje dvije godine, potpisanu i pečatom ponuđača ovjerenu izjavu da ima mogućnost kartičnog poslovanja,
- potpisanu i pečatom ponuđača ovjerenu izjavu da ponuđač raspolaže adekvatnim tehničkim i kadrovskim kapacitetima za isporuku predmetnih roba, sa spiskom benzinskih stanica na cijelom području Bosne i Hercegovine sa pregledom radnog vremena od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinu stanicu na teritorije: Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, ^Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča na kojima će se moći točiti eurodizel EN-590 EURO 5,
- uvjerenje o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdato od strane nadležnog organa (original ili ovjerena kopija s tim da datum izdavanja originala nije stariji od tri mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude (pod danom dostavljanja ponude smatra se dan / datum koji je ugovorni organ odredio u tenderskoj dokumentaciji kao dan / datum prijema ponuda), potvrde o uredno izvršenim ugovorima o nabavci pogonskog goriva izdate od strane ugovornih organa vrijednosti koja nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke - najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine."
-

U tački 3.4. tenderske dokumentacije ugovori organ zahtijeva dostavljanje dokaza koji potvrđuju da je ponuđač ekonomsko i finansijski sposoban da realizuje ugovor, i to: „da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokirani u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave tenderske dokumentacije". Kao dokaz da je ponuđač finansijski sposoban traži se da se dostavi sljedeće: odgovarajući dokument/dokaz koji izdaje banka ponuđača ili druga finansijska institucija (npr. Centralna banka BiH), u skladu s pozitivnim propisima, a kojim se dokazuje ispunjenje u slova da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokiran u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD."

Ovakav uslov je diskriminatorski postavljen jer onemogućava ponuđače koji posluju kraće od 6 mjeseci, odnosno koji su registrovani u periodu kraćem od 6 mjeseci da se prijave na učešće u ovoj javnoj nabavci. Dakle, ovaj uslov je mogao biti definisan samo alternativno kako bi se sva lica koja nude robu koja je predmet ove javne nabavke mogli prijaviti i poslati svoje ponude. Svaki ponuđač koji posluje kraće od 6 mjeseci onemogućen je da podnese ponudu iz razloga što nije u mogućnosti da dostavi dokaz koji je tražen tenderskom dokumentacijom. Uslov iz tačke 3.4. tenderske dokumentacije je u potpunosti u suprotnosti sa članom 3 Zakona o javnim nabavkama (dole citiran).

Dalje, u tački 3.5. tenderske dokumentacije ugovori organ zahtijeva dostavljanje dokaza koji potvrđuju da je ponuđač tehnički i profesionalno sposoban da realizuje ugovor i to: „dostavu dokaza da ponuđač posjeduje pumpne stanice na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bi teče, Novog Grada, Šekovića i Čajniča." Članom 44. Zakona o javnim nabavkama propisano je da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definiše uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti. Dalje, ovim članom propisano je da minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s niim i postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni. Dalje, član 3 Zakona o javnim nabavkama postavljen je opšti princip po kojem je ugovorni organ dužan da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom. U konkretnom slučaju ugovorni organ je pravno lice koje ima registrovano sjedište u Banjoj Luci, a zahtijeva da ponuđač posjeduje benzinske stanice u tačno određenim opštinama koje su navedene u tački 3.5. tenderske dokumentacije. Štaviše, ugovorni organ ničim nije opravdao zašto traži da se posjeduju benzinske stanice u tačno onim opštinama koje je naveo. Pored toga nejasno je zašto je ugovorni organ izvršio preraspodjelu benzinskih stanica baš prema navedenim opštinama, pogotvo ako se uzme u obzir da određene opštine graniče jedna sa drugom i da se racionalnim planiranjem potrošnje goriva ponuđači mogu zadovoljiti potrebe ugovornog organa i sa drugačijom raspodjelom benzinskih stanica. Na ovaj način, ugovorni organ postupa na krajnje diskriminatorski način i nameće uslove koji ničim nisu opravdani, te na taj način onemogućava kandidate i ponuđače da fer i pošteno učestvuju u ovom postupku javne nabavke. Osim navedenog ugovorni organ zahtijeva da ponuđači dostave „uvjerenje o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdato od strane nadležnog organa (original ili ovjerena kopija s tim da datum izdavanja originala nije stariji od tri mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude (pod danom dostavljanja ponude smatra se dan / datum koji je ugovorni organ odredio u tenderskoj dokumentaciji kao dan / datum prijema ponuda)„ međutim propušta da precizno postavi ovaj uslov. Naime, ugovorni organ ne određuje na koji način i po kojim kriterijumima tečna goriva moraju biti usklađena, kao i podatak sa čim ova goriva trebaju biti usklađena. Na ovaj način, propisivanje ovakvog uslova može dosvesti do subjektivnog tumačenja dostavljenog uvjerenja budući da nije postavljen jasan kriterijum po kojem goriva moraju biti usklađena po kvalitetu. Samim tim, ostaje nejasno kakva goriva su „kvalitetna" odnosno „kvalifikovana" za ovaj predmet javne nabavke. Takođe, članom 48 stav 6 Zakona o javnim nabavkama propisano je da ako se u tenderskoj dokumentaciji zahtijeva osiguranje certifikata koje izdaju nezavisna tijela, a kojima se potvrđuje da kandidat/ponuđač zadovoljava određene standarde osiguranja kvaliteta, tada je ugovorni organ dužan pozvati se na sisteme osiguranja kvaliteta koji se zasnivaju na odgovarajućim evropskim serijama standarda koje su potvrdila tijela koja su u skladu s evropskim serijama standarda koje se tiču izdavanja certifikata. Ugovorni organ dužan je prihvatiti i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama osiguranja kvaliteta od kandidata/ponuđača koji nemaju pristupa takvim certifikatima. Pored navedenog ugovorni organ ne može uslovljavati kvalifikaciju ponude dostavljanjem određenih dokaza o kvalitetu, već može samo zahtjevati dostavljanje određenih sertifikata prilikom zaključenja ugovra. Dakle dostava sertifikata ne može biti uslov za kvalifikaciju nego samo uslov za zaključenje ugovora. Evidentno je da tačka 3.5. tenderske dokumentacije ne propisuje

ovaj uslov na način kako to traži sam zakon nego na jako neprecizan i zbunjujući način traži dostavu uvjerenja kvaliteta, koja pogoduje arbitrernom načinu dodjele ugovora.

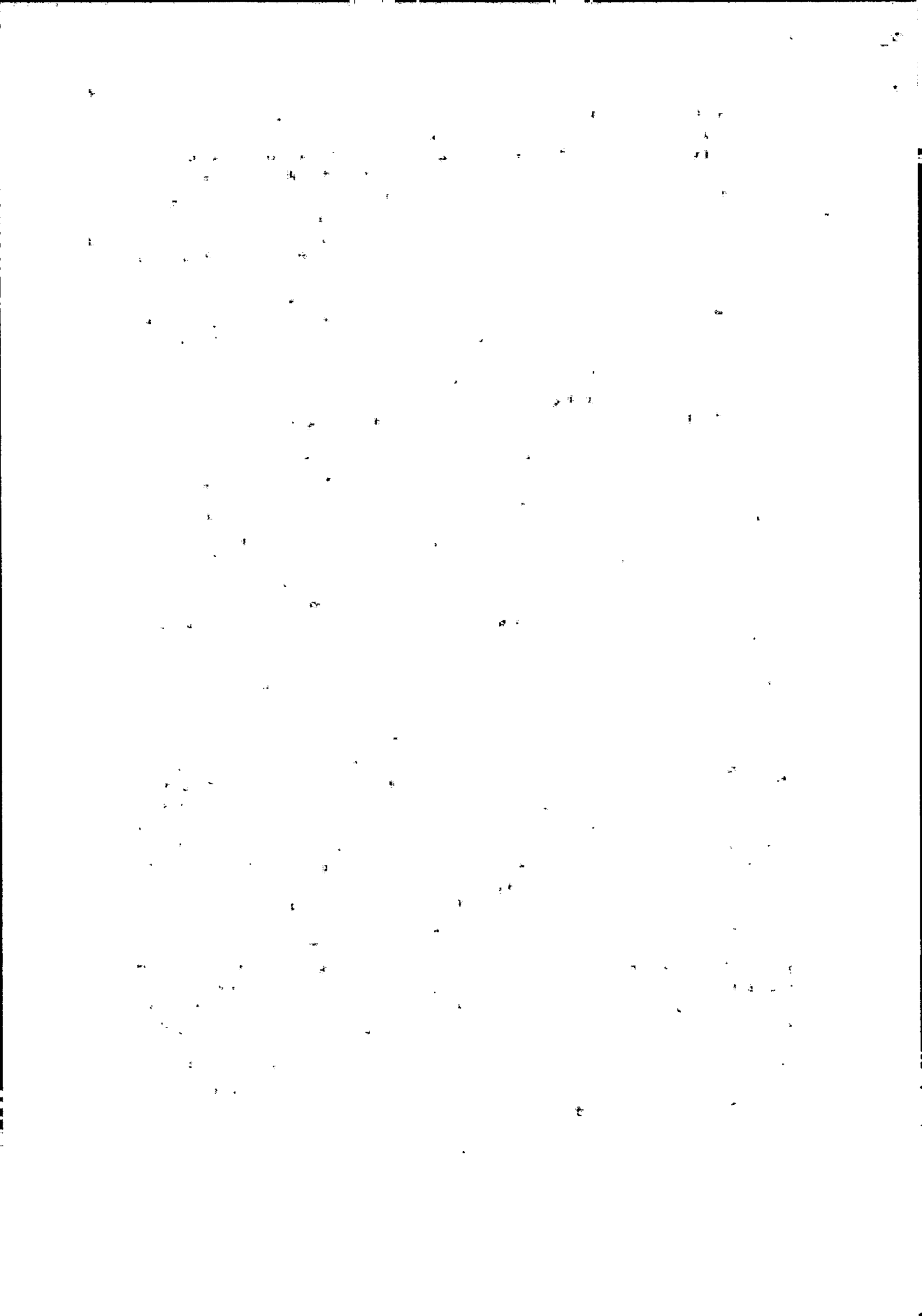
Pored navedenog, ugovorni organ zahtijeva dostavu i „potvrde o uredno izvršenim ugovorima o nabavci pogonskog goriva izdate od strane ugovornih organa vrijednosti koja nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke - najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine." Ugovorni organ ovakvim propisivanjem uslova ograničava ponuđače na način da se na ovu javnu nabavku mogu prijaviti samo ponuđači koji imaju potvrde o uredno izvršenim ugovorima od strane UGOVORNIH ORGANA. Dakle, ovaj uslov onemogućava ponuđače koji se po prvi put prijavjuju na javnu nabavku da učestvuju ravnopravno sa drugim ponuđačima iz razloga što su ranije nudili svoju robu samo privrednim subjektima i licima koji nemaju status ugovornog organa po definiciji iz Zakona o javnim nabavkama, dakle licima i subjektima iz privatnog sektora a ne sfere javnih nabavki. Isto tako, ponuđač koji je ranije učestvovao u javnim nabavkama i ima uspješno realizovanu saradnju sa jednim te istim ugovornom organom dva puta takođe je onemogućen za učešće u ovom postupku javne nabavke. Dakle, predmetni uslov je u potpunosti u suprotnosti sa članom 48. stav. 2. Zakona o javnim nabavkama jer za kvalifikaciju ponude zahtjeva uslove suprotno onima propisanim u navedenoj zakonskoj odredbi.

Imajući u vidu navedeno predlažemo da razmotrite i uvažite žalbu i izmijenite Tendersku dokumentaciju za nabavku robe - goriva za službena motorna vozila ugovornog organa Obavještenje o nabavci broj: 67-7-1-12- 3-2/20 od dana 8.12.2020. godine.

Takođe, zahtijevamo da se žaliocu nadoknade troškovi postupka na ime sastavljanja žalbe prema navedenom troškovniku, kao i da se izvrši naknada sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu koji odredi nadležni organ (ukoliko žalba bude predmet postupka pred Kancelarijom za razmatranje žalbi). Troškovnik advokatska tarifa AKRS prema označenoj vriiednostij Tar. broj 2 – sastav žalbe: 240 bodova x 2 KM 480,00 KM; Tar. broj 2 - uvećanje 50% (izjavljivanje pravnog lijeka) 240, 00 KM; Tar.broj 12-paušalna nagrada 25% 180,00KM; Ukupno 900,00 KM.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene nadoknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

U Izjašnjenju broj: 08/4.5/404-558-4/20 od 24.12.2020.godine Ugovorni organ Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka. Planom javnih nabavki za 2020. godinu Republičkog centra za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica broj 08/4.5/404-35/20 od 20.01.2020.godine planirana je nabavka pogonskog goriva za motorna vozila Republičkog centra za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica u okviru nabavke roba pod rednim brojem 7 procjenjene vrijednosti 16.000,00 KM bez PDV-a. Postupajući u skladu sa utvrđenjnim Planom javnih nabavki za 2020.godinu Republičkog centra za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica broj 08/4.5/404-35/20 od 20.01.2020. godine, donesena je Odluka o pokretanu postupka javne nabavke putem konkurentskog zahtjeva broj 08/4.5/404-558/20 od 27.11.2020. godine u skladu sa članom 17. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik Bosne i Hercegovine" broj 39/14). Na osnovu naprijed navedene Odluke, sačinjena je tenderska dokumentacija za nabavku pogonskog goriva za motorna vozila ovog Centra putem konkurentskog zahtjeva u skladu sa članom 88. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik Bosne i Hercegovine" broj 39/14) i objavljena je na Portalu javnih nabavki putem obavještenja o nabavci broj 67-7-1-12-3-2/20 od 08.12.2020. godine uz istovremeno dostavljanje obavještenja o pokretanju postupka javne nabavke pogonskog goriva za motorna vozila na tri adrese potencijalnih ponuđača koji se bave prometom pogonskog goriva. Zatim, osnovana je Komisija za javnu nabavku pogonskog goriva za službena motorna vozila ovog Centra,



Rješenjem o osnivanju Komisije za javne nabavke broj 08/4.5/404-558-1/20 od 21.12.2020.godine koje je donio vršilac dužnosti direktora Centra u skladu sa članom 13. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik Bosne i Hercegovine" broj 39/14).

Tendersku dokumentaciju za nabavku pogonskog goriva za motorna vozila ovog Centra koja je objavljena na Portalu javnih nabavki preuzeli su sljedeći potencijalni ponuđači i to: „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo, „EKAPIJA" d.o.o., „BBS EUROPE", „G-PETROL" d.o.o. Sarajevo, „NES" d.o.o., „Holdina" d.o.o., „Nestro Petrol" a.d. Banja Luka, „Naftaco" d.o.o. Banja Luka.

Na preuzetu tendersku dokumentaciju u postupku javne nabavke pogonskog goriva putem konkurentskog zahtjeva, prije dana 22.12.2020.godine određenog u tenderskoj dokumentaciji kao rok za dostavljanje i otvaranje ponuda, potencijalni ponuđač „Naftaco" d.o.o. Banja Luka, a putem svog punomoćnika advokata Alekse Prole, uložio je žalbu dana 21.12.2020.godine na tendersku dokumentaciju broj: 08/4.5/404-558/20 Republičkog centra za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica, Obavještenje o nabavci broj 67-7-1-12-3-2/20 od 08.12.2020. godine. Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica zaprimio je dana 21.12.2020. godine žalbu žalioca „Naftaco" d.o.o. Banja Luka koja je izjavljena na preuzetu tendersku dokumentaciju - nabavka pogonskog goriva u sistemu E-nabavke.

Ugovorni organ je odmah po zaprimanju žalbe žalioca pristupio razmatranju iste i utvrdio da je tenderska dokumentacija iz sistema E-nabavki preuzeta dana 20.12.2020.godine od strane potencijalnog ponuđača „Naftaco" d.o.o. Banja Luka i da je žalba žalioca blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlašćenog lica.

Žalilac naprijed navedenu žalbu izjavljuje iz razloga što smatra da uslovi iz tenderske dokumentacije nisu u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskim aktima donesenim na osnovu njega, kao i materijalnim propisima koji se primjenjuju u ovoj oblasti. Žalilac naprijed navedenu žalbu ulaže na tačke 3.4. (ekonomska i finansijska sposobnost) i 3.5. (tehnička i profesionalna sposobnost) tenderske dokumentacije. U obrazloženju žalbe žalilac navodi da u tački 3.4. tenderske dokumentacije ugovorni organ zahtijeva dostavljanje dokaza koji potvrđuju da je ponuđač ekonomski i finansijski sposoban da realizuje ugovor i to: „Da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokirani u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD". Kao dokaz da je ponuđač finansijski sposoban traži se da dostavi: „Odgovarajući dokument/dokaz koji izdaje banka ponuđača ili druga finansijska institucija (npr. Centralna banka BiH), u skladu s pozitivnim propisima, a kojim se dokazuje ispunjenje uslova da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokiran u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD". Žalilac dalje navodi da je ovako postavljen uslov diskriminatorski jer onemogućava ponuđače koji posluju kraće od 6 mjeseci, odnosno koji su registrovani u periodu kraćem od 6 mjeseci da se prijave na učešće u ovoj javnoj nabavci. Dalje navodi da je ovaj uslov mogao biti definisan samo alternativno kako bi se sva lica koja nude robu koja je predmet ove javne nabavke mogla prijaviti i poslati svoje ponude, te da je uslov definisan u tački 3.4. tenderske dokumentacije u potpunosti u suprotnosti sa članom 3. Zakona o javnim nabavkama.

Žalilac propušta da navede drugi uslov tačke 3.4. (ekonomska i finansijska sposobnost) propisan tenderskom dokumentacijom u kojem je traženo da je ukupan godišnji promet u 2019. godini, odnosno od početka poslovanja, ako je kandidat registrovan, odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana, ne smije biti ispod procijenjene vrijednosti nabavke, te dokaz u svrhu dokazivanja navedene činjenice, a to je izjava o ukupnom prometu ponuđača u 2019. godini ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat registrovan odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana. Iz navedenog uslova jasno je vidljivo da je ugovorni organ postupao u skladu sa članom 47. Zakona o javnim nabavkama, te da tenderskom dokumentacijom nije visoko postavio uslove ekonomske i finansijske sposobnosti

kao što su pozitivno poslovanje u prehodnoj ili prethodnim godinama, dokaze o bilansu stanja i bilansu uspjeha, izjave o ukupnom prometu kandidata/ ponuđača itd., nego je u svojoj tenderskoj dokumentaciji tražo minimum uslova na polju ekonomske i finansijske sposobnosti, koji bi u izvjesnoj mjeri pružili sigurnost u pouzdanost i sposobnost ponuđača da izvrši ugovor, a radi obezbjeđenja pravedne i aktivne konkurencije, a sve sa ciljem najefikasnijeg korišćenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom.

U obrazloženju svojih žalbenih navoda a koji se odnose na tačku 3.5. (tehnička i profesionalna sposobnost) žalilac navodi da ugovorni organ u svojoj tenderskoj dokumentaciji zahtijeva dostavljanje dokaza koji potvrđuju da je ponuđač tehnički i profesionalno sposoban da realizuje ugovor i to: Da ponuđač posjeduje pumpne stanice na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno no jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča; Žalilac navodi da ugovorni organ ničim nije opravdao zašto traži da se posjeduju benzinske stanice u opštinama koje je naveo, te da je nejasno zašto je ugovorni organ izvršio preraspodjelu benzinskih stanica baš prema navedenim opštinama. Žalilac smatra da ugovorni organ nameće uslove koji ničim nisu opravdani i da na taj način onemogućava kandidate i ponuđače da fer i pošteno učestvuju u ovom postupku javne nabavke.

Ugovorni organ je u tenderskoj dokumentaciji u tački 3.5. (tehnička i profesionalna sposobnost) tražio da jedan od uslova za kvalifikaciju koje treba da ispunjava ponuđač bude posjedovanje pumpnih stanica na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča. U svrhu dokazivanja ove činjenice ponuđač je uz ponudu dužan dostaviti potpisanu i pečatom ponuđača ovjerenu izjavu da ponuđač raspolaže adekvatnim tehničkim i kadrovskim kapacitetima za isporuku predmetnih roba, sa spiskom benzinskih stanica na cijelom području Bosne i Hercegovine sa pregledom radnog vremena od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinu stanicu na navedenim teritorijama.

Naprijed navedeni dokaz za dokazivanje tehničke i profesionalne sposobnosti tražen je isključivo zbog vrste i obima poslova koje obavlja Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica, a to su stručni poslovi određeni članom 50. Zakona o republičkoj upravi („Službeni glasnik Republike Srpske" broj 115/18). Stručni poslovi koje obavlja ovaj Centar, neposredno su vezani za naprijed navedeni uslov tj. za pokrivenost benzinskim stanicama na cijelom području Republike Srpske sa minimalnim brojem od jedne benzinske pumpe na nabrojanim teritorijama, a prvenstveno se odnose na: istraživanje, prikupljanje, dokumentovanje, obradu, klasifikaciju, prezentovanje i arhiviranje dokumentacione i druge građe o Odbrambeno-otadžbinskom ratu i drugim ratovima iz perioda 20. vijeka na prostoru bivše Jugoslavije, saradnja sa drugim sličnim institucijama i organima, organima pravosuđa i organizacijama i vladinim i nevladinim i drugim organizacijama i pojedincima u zemlji i inostranstvu, prezentovanje i publikovanje rezultata istraživanja i drugih aktivnosti u zemlji i inostranstvu, lociranje mjesta stradanja nestalih lica, masovnih pojedinačnih i izmještenih grobnica na teritoriji Bosne i Hercegovine, Republike Hrvatske i Republike Srbije, praćenje ekshumacija grobnica nestalih lica prema pozivu nadležnih organa i drugi slični poslovi.

Takođe ovaj Centar koristi spomen - kosturnice koje se nalaze u Banjoj Luci, Istočnom Sarajevu i Nevesinju za smješataj i čuvanje identifikovanih i neindentifikovanih tijela nestalih lica. Naprijed navedeni poslovi zahtijevaju od zaposlenih radnika Centra, često angažovanje izvan sjedišta Centra, područnih kancelarija i spomen kosturnica, te zadržavanje na određenoj teritoriji duže od jednog dana, da bi mogli obaviti predviđeni posao do određenog roka na terenu u nekim područjima ili teritorijama gradova/opština u Republici Srpskoj.

Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica u cilju što uspješnijeg obavljanja poslova iz svoje nadležnosti ima Kancelarije sa sjedištem u Doboju, Istočnom Sarajevu i Vlasenici, a planirano je i otvaranje kancelarije sa sjedištem u Zvorniku. Takođe, potrebno je napomenuti da navedene kancelarije ne samo da pokrivaju teritoriju grada/opštine gdje imaju sjedište nego i šire područje koje gravitira tim gradovima/opštinama. Korišćenje spomen - kosturnica, rad na terenu zaposlenih radnika u Centru i otvaranje naprijed navedenih Kancelarija, zahtjeva potrebnu pokrivenost teritorije Republike Srpske sa minimumom benzinskih stanica koje su navedene kao jedan od uslova za dokazivanje tehničke i profesionalne sposobnosti koja je data u tenderskoj dokumentaciji. Takođe, žalbeni navodi da je ovakva tenderska dokumentacija nije u skladu sa članom 3. i članom 44. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik Bosne i Hercegovine" broj 39/14) nisu osnovani. Ova tenderska dokumentacija je sačinjena skladu sa članom 3. i članom 44. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik Bosne i Hercegovine" broj 39/14) što dokazujemo i sljedećim činjenicama i to: U tačkama 3.8. i 3.9. tenderske dokumentacije - nabavka pogonskog goriva, ponuđaču je data mogućnost da ponudu može da dostavi grupa ponuđača i posebno definisani uslovi za kvalifikaciju ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, a koja glasi: „Grupa ponuđača, odnosno svaki član grupe dostavlja ponudu na sljedeći način: Dokumenti koji su navedeni pod tačkama 3.2. (lična sposobnost), 3.3. (sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti) i 3.4. (ekonomska i finansijska sposobnost) TD moraju se posebno dostaviti/pripremiti za svakog člana grupe ponuđača. Članovi grupe ponuđača mogu dostaviti jedan set/paket dokumenata koji su navedeni u tački 3.5. (tehnička i profesionalna sposobnost) ove TD, kao i ostalih dokumenata, koji su traženi TD. Ponuđač koji je samostalno podnio ponudu, ne može biti član grupe ponuđača u istom postupku javne nabavke. Član grupe ponuđača ne može biti član druge grupe ponuđača u istom postupku javne nabavke. U suprotnom će ugovorni organ odbaciti obje ponude kao nedopuštene. Članovi grupe ponuđača solidarno odgovaraju za sve obaveze grupe ponuđača". U tački 5.2. tenderske dokumentacije - nabavka pogonskog goriva, ponuđaču je dozvoljeno podugovaranje, a u skladu sa članom 73. Zakona o javnim nabavkama. Naprijed navedenim tačkama tenderske dokumentacije svim ponuđačima pod jednakim uslovima data je mogućnost da mogu dostaviti ponude što znači da ako jedan ponuđač ne zadovoljava uslove u pogledu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti to može postići putem podugovaranja i dostavljanjem ponude od grupe ponuđača i time dokazati ispunjavanje uslova za tehničku i profesionalnu sposobnost.

Žaliočev treći žalbeni navod odnosi se na uslove iz tačke 3.5. (tehnička i profesionalna sposobnost) i odnose se na uvjerenje o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdato od strane nadležnog organa (original ili ovjerena kopija s tim da datum izdavanja originala nije stariji od tri mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude (pod danom dostavljanja ponude smatra se dan/ datum koji je ugovorni organ odredio u tenderskoj dokumentaciji kao dan/datum prijema ponuda). Žalilac navodi da propisivanje ovakvog uslova i na ovakav način može dovesti do subjektivnog tumačenja dostavljenog uvjerenja. Žalilac takođe navodi da ugovorni organ ne može uslovljavati kvalifikaciju ponude dostavljanjem određenih dokaza o kvalitetu, već može samo zahtijevati dostavljanje određenih sertifikata prilikom zaključenja ugovora.

Ugovorni organ je u tački 2.1. tenderske dokumentacije (predmet nabavke) označio traženi kvalitet goriva i to „dizelsko gorivo EN 590".

Član 48. stav 6 Zakona o javnim nabavkama govori da ugovorni organ može u tenderskoj dokumentaciji zahtijevati obezbjeđenje certifikata koje izdaju nezavisna tijela a kojima se potvrđuje da ponuđač zadovoljava određene standarde obezbjeđenja kvaliteta. Ugovorni organ je kao dokaz koji se dostavlja u svrhu dokazivanja činjenica o posjedovanju uvjerenja/ potvrde koja se odnosi na kvalitettečnih goriva propisao uvjerenje o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdato od strane nadležnog organa (original ili ovjerena kopija s tim da datum izdavanja originala nije stariji od tri mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude (pod danom

dostavljanja ponude smatra se dan/datum koji je ugovorni organ odredio u tenderskoj dokumentaciji kao dan/datum prijema ponuda), upravo želeći da izbjegne ograničavanje ponuđača, odnosno želeći da naglasi da će prihvatiti i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama obezbjeđenja kvaliteta robe ponuđača, a u skladu sa članom 48. stav 6 Zakona o javnim nabavkama. Žalilac je, takođe mogao postaviti pitanje putem portala javnih nabavki i tražiti pojašnjenje tenderske dokumentacije. Te na taj način utvrditi da li je uvjerenje/potvrda koju posjeduje prihvatljiva, odnosno koji su ekvivaleti mjera obezbjeđenja kvaliteta robe ponuđača prihvatljivi, te na taj način otkloniti sumnju da ovako postavljeni uslovi mogu dovesti do subjektivnog tumačenja dostavljenog uvjerenja, koju navodi kao žalbeni razlog.

Posljednji žalbeni navod žalioca odnosi se na potvrde o uredno izvršenim ugovorima o nabavci pogonskog goriva izdate od strane ugovornih organa vrijednosti koja nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke - najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine. Žalilac navodi da se ovakvim propisivanjem uslova ograničavaju ponuđači koji se po prvi put prijavljuju na javnu nabavku, kao i ponuđači koji imaju uspješno realizovanu saradnju sa jednim te istim ugovornim organom dva puta. Žalilac je i za ovaj žalbeni navod mogao postaviti pitanje putem portala javnih nabavki i tražiti pojašnjenje tenderske dokumentacije. Te na taj način utvrditi koje i kakve potvrde bi se smatrale valjanim u predmetnom postupku nabavke. Ugovorni organ za dokazivanje tehničke i profesionalne sposobnost nije tražio dvije potvrde od dva različita ugovorna organa, nego najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine. Predmetne potvrde mogu biti izdate i od istog ugovornog organa, a koje se odnose na posljednje dvije godine za dvije odvojene nabavke. Pored navedenog, ugovorni organ je u tačkama 3.8. i 3.9. tenderske dokumentacije, ponuđaču naznačio mogućnost da ponudu dostavi u sklopu grupe ponuđača i posebno definisano uslove za kvalifikaciju ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača i to: „Grupa ponuđača, odnosno svaki član grupe dostavlja ponudu na sljedeći način: Dokumenti koji su navedeni pod tačkama 3.2. (lična sposobnost), 3.3. (sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti) i 3.4. (ekonomska i finansijska sposobnost) TD moraju se posebno dostaviti/pripremiti za svakog člana grupe ponuđača. Članovi grupe ponuđača mogu dostaviti jedan set/paketdokumenata koji su navedeni u tački 3.5. (tehnička i profesionalna sposobnost) ove TD, kao i ostalih dokumenata, koji su traženi TD. Ponuđač koji je samostalno podnio ponudu, ne može biti član grupe ponuđača u istom posgupku javne nabavke. Član grupe ponuđača ne može biti član druge grupe ponuđača u istom postupku javne nabavke. U suprotnom će ugovorni organ odbaciti obje ponude kao nedopuštene. Članovi grupe ponuđača solidarno odgovaraju za sve obaveze grupe ponuđača".

Naprijed navedenim tačkama tenderske dokumentacije svim ponuđačima pod jednakim uslovima data je mogućnost da mogu dostaviti ponude što znači da ako jedan ponuđač ne zadovoljava uslove u pogledu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti to može postići dostavljanjem ponude u sklopu grupe ponuđača i time dokazati ispunjavanje uslova za tehničku i profesionalnu sposobnost.

Na osnovu svega navedenog, predlažemo Kancelariji za razmatranje žalbi BiH, Flijala Banja Luka da žalbu žalioca „Naftaco" d.o.o. Banja Luka izjavljenu na tendersku dokumentaciju Republičkog centra za istraživanje rata, ratnih zločina i traženje nestalih lica - nabavka pogonskog goriva broj 08/4.5/404-558/20, Obavještenje o nabavci broj 67-7-1-12-3-2/20 od 08.12.2020. godine, odbije kao neosnovanu.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je djelomično osnovana.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi od 21.12.2020.godine ponuđača „NAFTACO" d.o.o. Banja Luka, Ivana Gorana Kovačića bb, zastupan po punomoćniku Aleksi Prole, advokatu iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Lukana na Tendersku dokumentaciju u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva", ugovornog organa Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka, navode u Izjašnjenju broj: 08/4.5/404-558-4/20 od 24.12.2020.godine Ugovornog organa na žalbu te izvršio uvid i analizu svih dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi u spisu.

Nije osnovan žalbeni navod da jeTenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva" nezakonita, jer tačka 3.4. Tenderskog dokumenta nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH.

U obrazloženju ovog žalbenog navoda Žalilac ističe da Ugovori organ zahtijeva dostavljanje dokaza koji potvrđuju da je ponuđač ekonomsko i finansijski sposoban da realizuje ugovor, i to da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokirani u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave tenderske dokumentacije, odnosno kao dokaz da je ponuđač finansijski sposoban traži da se dostavi odgovarajući dokument/dokaz koji izdaje banka ponuđača ili druga finansijska institucija (npr. Centralna banka BiH), u skladu s pozitivnim propisima, a kojim se dokazuje ispunjenje u slova da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokiran u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD te da je ovakav uslov diskriminatorski postavljen, jer onemogućava ponuđače koji posluju kraće od 6 mjeseci, odnosno koji su registrovani u periodu kraćem od 6 mjeseci da se prijave na učešće u ovoj javnoj nabavci.

Tačkom 3.4. Ekonomska i finansijska sposobnost (član 47. stav (1) tačke a) i d) Zakona) na strani 4. Tenderskog dokumenta istaknut je zahtjev da je Ponuđač je, u svrhu dokazivanja ekonomske i finansijske sposobnosti, dužan dokazati:

- da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokirani u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD i
- da ukupan godišnji promet u 2019.godini, odnosno od početka poslovanja, ako je kandidat registrovan, odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana, ne smije biti ispod procjenjene vrijednosti nabavke.

Ponuđač je dužan dostaviti sljedeće dokaze u svrhu dokazivanja navedenih činjenica:

- odgovarajući dokument/dokaz koji izdaje banka ponuđača ili druga finansijska institucija (npr. Centralna banka BiH), u skladu s pozitivnim propisima, a kojim se dokazuje ispunjenje uslova da je transakcijski bankarski račun ponuđača aktivan i da nije blokiran u posljednjih 6 mjeseci računajući od dana objave TD.
- izjavu o ukupnom prometu ponuđača u 2019.godini ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat registrovan odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana;

Navedeni dokazi se dostavljaju kao obične kopije zajedno sa izjavom o ispunjenosti uslova ekonomske i finansijske sposobnosti potpisanom i ovjerenom od strane ponuđača. Obrazac Izjave o ispunjenosti uslova ekonomske i finansijske sposobnosti je sastavni dio ove TD- Prilog 5.

U konkretnom slučaju tačkom 3.4. Ekonomska i finansijska sposobnost (član 47. stav (1) tačke a) i d) Zakona) na strani 4. Tenderskog dokumenta istaknuta je mogućnost dostavljanja izjave o ukupnom prometu ponuđača u 2019.godini ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat registrovan odnosno počeo sa radom prije manje od godinu dana, što je u skladu sa članom 47. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), jer Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji može utvrditi minimalne uslove u pogledu ekonomske i finansijske sposobnosti kandidata/ponuđača, kao i dokaze koji se zahtijevaju, a koji mogu biti i izjava o ukupnom prometu kandidata/ponuđača i, kada je to primjereno, o prometu u segmentu poslovanja koji je predmet ugovora, za period ne duži od tri posljednje finansijske godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja,ako je kandidat/ponuđač registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine; izjava koja se prilaže ovjerava se kod nadležnog organa, odnosno u skladu sa članom 3. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer ovako postavljenim uslovom u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša se jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Osnovan je žalbeni navod da jeTenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva" nezakonita, jer tačka 3.5. Tenderskog dokumenta nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH.

U obrazloženju ovog žalbenog navoda Žalilac ističe da je u tački 3.5. tenderske dokumentacije Ugovori organ zahtijevao dostavljanje dokaza koji potvrđuju da je ponuđač tehnički i profesionalno sposoban da realizuje ugovor i to dostavu dokaza da ponuđač posjeduje pumpne stanice na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bi teče, Novog Grada, Šekovića i Čajniča. Članom 44. Zakona o javnim nabavkama propisano je da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definiše uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti. Dalje, ovim članom propisano je da minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s niim i postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

Tačkom 3.5.Tehnička i profesionalna sposobnost (član 49. tačke a), b) i e) Zakona) istaknut je zahtjev da Ponuđač, u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti, dužan je dokazati:

a) da uredno izvršava ugovore koji su u vezi s predmetom nabavke;

b) ima mogućnost kartičnog poslovanja - za svako motorno vozilo je neophodna elektronska kartica za preuzimanje goriva, a koja omogućava evidenciju no limitu mjesečne potrošnje no svakom vozilu posebno;

v) da posjeduje pumpne stanice na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča;

g) da posjeduje uvjerenje/potvrdu o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdatu od strane nadležnog organa.

d) da ima uspješno iskustvo u realizaciji minimalno dva ugovora čija vrijednost nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke i čiji je karakter i kompleksnost sličan onima koji se odnose na predmetni ugovor u posljednje dvije godine.

Ponuđač je dužan uz ponudu dostaviti sljedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica:
- spisak glavnih izvršenih isporuka u posljednje dvije godine,
- potpisanu i pečatom ponuđača ovjerenu izjavu da ima mogućnost kartičnog poslovanja,
- potpisanu i pečatom ponuđača ovjerenu izjavu da ponuđač raspolaže adekvatnim tehničkim i kadrovskim kapacitetima za isporuku predmetnih roba, sa spiskom benzinskih stanica na cijelom području Bosne i Hercegovine sa pregledom radnog vremena od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinu stanicu na teritorije: Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča na kojima će se moći točiti euro dizel EN-590 EURO 5,
- uvjerenje o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdato od strane naddežnog organa (original ili ovjerena kopija s tim da datum izdavanja originala nije stariji od tri mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude (pod danom dostavljanja ponude smatra se dan/datum koji je ugovorni organ odredio u tenderskoj dokumentaciji kao dan / datum prijema ponuda),
- potvrde o uredno izvršenim ugovorima o nabavci pogonskog goriva izdate od strane ugovornih organa vrijednosti koja nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke-najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine.

U konkretnom slučaju tačka 3.5.Tehnička i profesionalna sposobnost (član 49. tačke a), b) i e) Zakona) v) u kojoj se ističe da ponuđač treba da posjeduje pumpne stanice na kojima će se moći točiti gorivo, na području Bosne i Hercegovine od čega da posjeduje minimalno po jednu benzinsku pumpu na teritoriji Banja Luke, Doboja, Istočnog Sarajeva, Bijeljine, Foče, Trebinja, Zvornika, Sarajeva, Srebrenice, Oštre Luke, Broda, Bileće, Novog Grada, Šekovića i Čajniča, nije u skladu sa članom 48. stav (4) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer kandidat/ponuđač može, gdje je to odgovarajuće i za određeni ugovor, u ponudi naznačiti da raspolaže kapacitetima drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu odnosa koji s njima ima. U tom slučaju, mora dokazati ugovornom organu da će na raspolaganju imati potrebne resurse. Pod istim uslovima grupa ponuđača može se osloniti na kapacitete učesnika grupe ili drugih privrednih subjekata.

Obrazloženje Ugovornog organa da je svim ponuđačima pod jednakim uslovima data mogućnost da mogu dostaviti ponude što znači da ako jedan ponuđač ne zadovoljava uslove u pogledu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti to može postići putem podugovaranja i dostavljanjem ponude od grupe ponuđača i time dokazati ispunjavanje uslova za tehničku i profesionalnu sposobnost isključuje član 48. stav (4) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine.

Nije osnovan žalbeni navod da jeTenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva" nezakonita, jer ugovorni organ ne određuje na koji način i po kojim kriterijumima tečna goriva moraju biti usklađena, kao i podatak sa čim ova goriva trebaju biti usklađena.

U konkretnom slučaju tačkom 3.5.Tehnička i profesionalna sposobnost (član 49. tačke a), b) i e) Zakona) podtačkom g) na strani 5. Tenderskog dokumenta istaknut je zahtjev da ponuđač posjeduje uvjerenje/potvrdu o usklađenosti kvaliteta tečnih goriva, izdatu od strane nadležnog organa, a kao dokaze u svrhu dokazivanja činjenica u alineji tri jasno istaknuto da je predmet prometovanja euro dizel EN-590 EURO 5, odnosno za tečna goriva usklađena prema EN 590:2009 i dodatak toj normi A1:2010 (Goriva za motorna vozila - Dizelsko gorivo - Zahtjevi i metode ispitivanja) opisiana su fizikalna svojstva koja mora imati dizelsko gorivo koje se prodaje i isporučuje na tržištima i to obavezne specifikacije definiraju se EU direktivama, a

najvažniji koraci u specifikaciji dizelskih goriva su: 1994.10: najveća dopuštena granica za sumpor od 0.2% za sva plinska ulja, uključujući dizelsko goriva; najmanji cetanski broj bio je 49; 1996.10: najveća dopuštena granica za sumpor od 0.05% = 500 ppm za dizelska goriva; 2000.01: najveća dopuštena granica za sumpor od 350 ppm i cetanski broj 51 za dizelska goriva; 2005.01: najveća dopuštena granica za sumpor od 50 ppm za dizelska goriva cestovna vozila; 2009.01: najveća dopuštena granica za sumpor od 10 ppm ('slobodni sumpor') za dizelska goriva za cestovna vozila.

Dakle, predmet nabavke je dizelsko gorivo i namijenjeno je za vozila koja imaju visoko funkcionalne sisteme – katalitičke konvertere za smanjenje štetnih sastojaka u ispušnim plinovima. Takva vozila pri homologaciji u Europi moraju zadovoljiti zahtjeve EURO 5. Sadržaj ukupnog sumpora iznosi do 10 mg/kg, a dodatkom namjenskih aditiva osigurava se zahtijevana mazivost. Vrijednost cetanskog broja je najmanje 51. Gorivo je namijenjeno svim vozilima s dizelskim motorom, zadovoljava sve zahtjeve propisane EN 590, može sadržavati do 7 % volumskog udjela metilnih estera masnih kiselina (FAME). Norma EN 590 uvedena je zajedno s evropskim normama za emisije. Sa svakom revizijom norme, kako je prethodno navedeno, došlo je do smanjenja sadržaja sumpora u dizelskom gorivu - od 2007. godine naziva se dizelsko gorivo s ultra niskim sadržajem sumpora jer je ranija funkcija sumpora kao maziva prebačena na odgovarajuće additive, a što je Žaliocu kao ozbiljnom ponuđaču u predmetnom postupku javne nabavke moralo biti poznato.

Osnovan je žalbeni navod da je Tenderska dokumentacija u postupku javne nabavke robe „Nabavka pogonskog goriva" nezakonita, jer ugovorni organ zahtijeva dostavu i „potvrde o uredno izvršenim ugovorima o nabavci pogonskog goriva izdate od strane ugovornih organa vrijednosti koja nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke - najmanje dvije potvrde u posljednje dvije godine.

Tačkom 3.5.Tehnička i profesionalna sposobnost (član 49. tačke a), b) i e) Zakona) podtačkom d) na strani 5. Tenderskog dokumenta istaknut je zahtjev da je Ponuđač, u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti, dužan je dokazati da ima uspješno iskustvo u realizaciji minimalno dva ugovora čija vrijednost nije manja od procjenjene vrijednosti ove nabavke i čiji je karakter i kompleksnost sličan onima koji se odnose na predmetni ugovor u posljednje dvije godine.

U konkretnom slučaju, ovako definiran zahtjev tačkom 3.5. Tehnička i profesionalna sposobnost (član 49. tačke a), b) i e) Zakona) podtačkom d) na strani 5. Tenderskog dokumenta isključuje kandidate koji su počeli sa radom prije manje od godinu dana, odnosno nije u skladu sa tačkom 3.4. Tenderskog dokumenta, u kojoj je ta mogućnost data te kao takva nije u skladu sa članom 3. stav (1) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer se Ugovorni organ u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima treba ponašati jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju.

Ovako postavljen zahtjev da je Ponuđač, u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti, dužan dokazati da ima uspješno iskustvo u realizaciji minimalno dva ugovora nije niti u skladu sa članom 7. stav (4) tačka b) podtačka 1) Upustva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", broj: 90/14 i 20/15), a u vezi člana 53. stav (4) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH" broj 39/14 od 19.05.2014. godine), jer je Ugovorni organ propustio da tek registriranim kandidatima/ ponuđačima da mogućnost dostavljanja ponude na način da zahtijeva dokaz o izvršenju jednog ugovora, ako njegov iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota.

U skladu sa Tarifnim brojem 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske", broj: 68/05) za naknadu troškova sastava žalbe po

punomoćniku osnovan je zahtjev u visini od 525 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev u visini od 375,00 KM nije osnovan.

U konkretnom slučaju u skladu sa Tarifom 3. stav (1) za sastav žalbe po punomoćniku Žaliocu pripada 150 bodova. U skladu sa Tarifom 3. stav (2) 50% iz stava (1) Tarife 3. ili 75 bodova te u skladu sa Tarifom 12. 25% visine nagrade iz Tarife 3. stav (1), odnosno 37,5 bodova što ukupno iznosi 262,5 bodova ili 525 KM.

Zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM je osnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršiće se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja, a u skladu sa članom 108. stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN („Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH" broj 39/14 od 19.05.2014. godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH" broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Upustvo o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog Rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 (trideset) dana od dana prijema ovog Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

Predsjednik Vijeća I:

Radomir Pašić

Dostaviti:

1. Aleksa Prolo, advokat iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Luka,
2. Republički centar za istraživanje rata, ratnih zločina i traženja nestalih lica, Trg jasenovačkih žrtava br. 4, 78 000 Banja Luka,
3. a/a.

