21-05-2021

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: ЈН2-02-07-1-877-6/21
Бања Лука, 20.05.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука, бр - од 18.03.2021.године,кога заступа Душка Богојевић, адвокат из Бања Луке, изјављене на Тендерску документацију, бр. Т-9-О/21 од 09.03.2021.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Хидроелектране на Дрини а.д. Вишеград, у поступку јавне набавке „израда елабората стручног мишљења за прибављање водне дозволе за рад постројења ХЕ Вишеград за период 2019-2026. година“, 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 20.05.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука, бр. - од 18.03.2021.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Хидроелектране на Дрини а.д. Вишеград, број Т-8-К/21 од 09.03.2021. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. Т-9-О/21 од 09.03.2021.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, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Хидроелектране на Дрини, а.д. Вишеград (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1171-1-2-81-3-30/21 од 09.03.2021.г.у птвореном поступку набавке „ израда елабората стручног мишљења за прибављање водне дозволе за рад постројења ХЕ Вишеград за период 2019-2026. година ", према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Жалбу улажемо на тачку 2.1. под а) и б) и тачку 2.1.2.под б) тендерске документације Техничка и професионална способност која гласи:

2. Техничка и професионална способност

2.1. Што се тиче техничке и професионалне способности у складу са чланом 50. Закона, понуђачи требају испунити сљедеће минималне услове:

а) Да је понуђач у временском периоду од три године од дана објављивања Обавјештења о набавци у поступку јавне набавке, успјешно реализовао најмање 2 (два) уговора и то:- израду

- 1 (једног) Стручног мишљења за продужење водне дозволе за изграђени Хидроенергетски објекат/постројење, минималне снаге 150 MW;

- израду 1 (једне) пројектне документације (Хидролошка анализа. Студија, Идејно рјешење. Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја.

б) Према предмету набавке уговорни орган од понуђача захтјева да запошљава или има на располагању особе са сљедећим квалификацијама:

а. дипломирани грађевински инжењер, хидротехнички смјер - (3 извршиоца)

б. дипломирани грађевински инжењер, конструктивни смјер-(1 извршиоц)

Понуђач треба да састави одговарајући пројектни тим који ће гарантовати извршење - реализацију стручног мишљења, сходно Закону о водама, од минимално:

Три стално запослена или по уговору анагажована дипломирана грађевинска инжењера за израду техничке документације - хидротехничка фаза и једног стално запосленог или по уговору ангажованог дипломираног грађевинског инжењера - конструктивна фаза. Пројектни тим од стално запосленог или ангажованог особља у саставу треба да има слиједеће експерте са наведеним условима:

1) Главни обрађивач - хидротехничка фаза, дипл.инж.грађевине, минимално 10 /десет/ година радног стажа и лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза. те минимално реализовано 1 (једно) стручно мишљење за издавање или продужење водне дозволе за изграђени хидроенергетски објекат/постројење на позицији главног обрађивача, минималне инсталисане снаге 150 MW и 1 (једну) пројектну документацију (Хидролошка анализа, Студија, Идејно рјешење. Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја

2) Одговорни обрађивач - хидротехничка фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа, са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенерегтски објекат на позицији одговорног обрађивача.

3) Стручни сарадник - хидролог - хидротехничка фаза. дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа, са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1 (једно) стручно мишљење за изграђени објекат на позицији стручног сарадника или израду/новелацију хидролошких низова са прорачунима еколошки прихватљивих протицаја.

4) Стручни сарадник - конструктивна фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - конструктивна фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенергетски објекат на позицији члана пројектног тима обрађивача.

2.1.2.

б) Као доказ о испуњавању услова из тачке 2.1. б) Понуђач је обавезан доставити:

1. Изјава о ангажованом особљу која се доставља у форми изјаве из члана 50. Закона (Анекс 4 ТД) потписане од стране понуђача и овјерене печатом понуђача и која треба да садржи листу имена ангажованих лица, са напоменом да ће их у случају додјеле уговора у пуној мјери ангажовати на реализацији уговорених обавеза.

Поред Изјаве, понуђачи су дужни доставити:

- Овјерену Копију тражених лиценци о техничкој оспособљености особља ,
- Као доказ радног искуства доставити Радну биографију (ЦВ) потписану од стране ангажованог лица,

- Овјерену копију дипломе као доказ стечене стручне спреме и звања (за лица за која се захтјева стручна спрема).

- Копије Стручних мишљења- само насловона страница и страница на којој је јасно видљива листа пројектног тима које је реализовало документацију.

- Списак радника по квалификационој структури овјерен од стране Пореске управе или друге овлашћене институције.

- Овјерену копију Уговора којим је одређена особа ангажована уколико није у сталном радном односу код понуђача.

Тачком 2. тендерске документације прописано је да понуђачи морају доказати да су у последње три године од дана Обавјештења о набавци успјешно реализовали најмање 2 (два) уговора и то:

- / (једног) Стручног мишљења за продужење водне дозволе за изграђени Хидроенергетски објекат/постројење, минималне снаге 150 MW;

- израду л (једне) пројектне документације (Хидролошка анализа. Студија, Идејно рјешење, Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефмисање еколошки прихватљивог протицаја.

Постављени услов је у супротности са чланом 44. ставови 2. и 3. Закона о јавним набавкама којим је прописано:„

(2) Уговорни орган у тендерској документацији дефинира услове за квалификацију на начин да утврди минимум захтјева за квалификацију кандидата/понуђача у погледу њихове личне способности, економског и финансијског стања, те њихове техничке и/или професионалне способности.

(3) Минимум квалификационих услова које уговорни орган одреди за кандидате/понуђаче, као и документи који су потребни за њихово доказивање обавезно треба да буду сразмјерни предмету јавне набавке и у складу с њим. Постављени услови не смију имати ограничавајући карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни".

Уговорни орган захтијева да понуђач докаже кумулативно искуство на изради 1 Стручног мишљења за продужење водне дозволе за изграђени Хидроенергетски објекат/постројење, минималне снаге 150 MW и 1 пројектне документације (Хидролошка анализа, Студија, Идејно рјешење. Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја.

Из самог назива поступка јавне набавке евидентно је да предмет набавке подразумијева израду стручног мишљења за прибављање водне дозволе, док је у опису предмета набавке (стр.5 ТД) у дијелу који се односи на пројектни задатак назначено да је предмет набавке израда стручног мишљења за издавање водне сагласности укључујући додатне хидролошке анализе. Дакле, предмет набавке није израда пројектне документације (Хидролошка анализа, Студију, Идејно рјешење, Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки

прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја, већ један документ -стручно мишљење,-те је стога неосновано од понуђача доказивати кумулативно искуство и на изради стручног мишљења и пројектне документације. Да би постављени услов био законит у смислу једнаког третмана и недискриминације свих понуђача уговорни орган је могао једино захтијевати алтернативно доказ о успјешној реализацији стручног мишљења за прибављање/продужење водне сагласности или пројектне документације која је наведена као сличних услуга предмету набавке, а све како је прописано чланом 7. став 4. тачка а) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ" број: 90/14).

Члан 7. став 4. тачка а) ТД

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

а) у вези са предметом набавке, односно групом предмета набавке, ако се тражи доказ о извршењу истог или сличног, односно истих или сличних уговора као што је предмет набавке, односно лот,те..."

Додатно ограничавајући фактор је чињеница да уговорни орган у дијелу који се односи на искуство понуђача у реализацији уговора захтијева уговоре који су обухватали стручно мишљење за продужење водне дозволе које је израђено за изграђени хидроенергетски објекат минималне снаге 150 MW, односно да је пројектна документација обухватала хидролошке прорачуне искључиво на ХЕ. Поставља се питање због чега понуђач који има искуство на пословима који су исти или слични предмету набавке у смислу израде стручног мишљења за прибављање водне дозволе (не искључиво продужење) или пројектне документације из области хидротехнике (дакле алтернативно) и уз то испуњава законске услове за израду стручног мишљења није квалификован у овом предмету набавке. У прилог жалбеним наводима говори и чињеница даје чланом 143. став 1. Закона о водама републике Српске прописано да се водна дозвола издаје за све објекте за које је према одредбама закона потребно издати водну сагласност. док је чланом 51. став 1. истог закона прописано да за свако кориштење вода које превазилази обим опште употребе из члана 50. овог закона, потребна је водна сагласност или дозвола у складу са одредбама овог закона.

Дакле, законодавац израду стручног мишљења за водну сагласност не ограничава снагом објекта нити исте искључиво везује за хидроелектране како то чини уговорни орган. Осим тога нити једном тачком тендерске документације није наведена снага објекта од 150 MW, нити због чега је она битна за доказивање техничке и професионалне способности понуђача.

У прилог жалбеним наводима говори и чињеница да уговорни орган у тачки 1.9.2.1. алинеја 4) захтијева достављање Лиценце за израду и/или ревизију техничке документације за објекте за које грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске- хидротехничка фаза која се стиче након испуњавања одређених услова прописаних законским и подзаконским актима, а чију испуњеност утврђује надлежни орган управе. 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 што подразумијева и хидротехничку фазу, те нити једном одредбом није прописано ограничење у погледу снаге објекта (150 MW). врсте објекта (ХЕ) и сл.

Осим наведеног указујемо да уговорни орган захтијева искуство на реализацији најмање два уговора чиме се искључује из поступка учешће понуђача који имају исксутво у реализацији једног чији је износ сразмјеран процијењеној вриједности набавке а како је прописано чланом 7. став 4. тачка б) алинеја 1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда (..Службени гласник БиХ" број: 90/14) којим је прописано:

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

б) сразмјеран предмету набавке, односно лоту. у слиједећим случајевима:

1) када се тражи доказ о извршењу једног уговора, ако његов износ није виши од процијењене вриједности набавке, односно од процијењене вриједности појединог лота

Имајући у виду наведено предлажемо да се измијени тачка 2.1. под а) тендерске документације на начин да се захтијева искуство у реализацији једног или више истих или сличних уговора при чему се под тим подразумијевају уговори на изради стручних мишљења за водну дозволу, пројектне документације из области хидротехнике, студија из области хидротехнике и сл.

У тачки 2.1. под б) уговорни орган захтијева да понуђач запошљава или има на располагању особе са следећим квалификацијама:,,

Три стално запослена или по уговору анагажована дипломирана грађевинска инжењера за израду техничке документације - хидротехничка фаза и једног стално запосленог или по уговору ангажованог дипломираног грађевинског инжењера - конструктивна фаза. Пројектни тим од стално запосленог или ангажованог особља у саставу треба да има слиједеће експерте са наведеним условима:

1) Главни обрађивач - хидротехничка фаза, дипл.инж.грађевине, минимално 10 /десет/ година радног стажа и лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1 (једно) стручно мишљење за издавање или продужење водне дозволе за изграђени хиђроенергетски објекат/постројење на позицији главног обрађивача, минималне инсталисане снаге 150 MW и 1 (једну) пројектну документацију (Хидролошка анализа, Студија, Идејно рјешење. Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја

2) Одговорни обрађивач - хидротехничка фаза. дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа, са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и

екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенерегтски објекат на позицији одговорног обрађивача.

3) Стручни сарадник - хидролог - хидротехничка фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа, са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени објекат на позицији стручног сарадника или израду/новелацију хидролошких низова са прорачунима еколошки прихватљивих протицаја.

4) Стручни сарадник - конструктивна фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - конструктивна фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенергетски објекат на позицији члана пројектног тима обрађивача".

док је тачком 2.1.2. под б) прописано да се за све стручњаке као доказ доставља Изјава која у прилогу садржи:

- Овјерену Копију тражених лиценци о техничкој оспособљености особља ,
- Као доказ радног искуства доставити Радну биографију (ЦВ) потписану од стране ангажованог лица ,
- Овјерену копију дипломе као доказ стечене стручне спреме и звања (за лица за која се захтјева стручна спрема),
- Копије Стручних мишљења- само насловона страница и страница на којој је јасно видљива листа пројектног тима које је реализовало документацију.
- Списак радника по квалификационој структури овјерен од стране Пореске управе или друге овлашћене институције,
- Овјерену копију Уговора којим је одређена особа ангажована уколико није у сталном радном односу код понуђача.

Услов за ангажовањем минимално 3 дипломирана грађевинска инжењера-хидротехнички смјер није у складу са чланом 110. став 2. тачка в) подтачка 1) Закона о уређењу простора и грађењу („Службени гласник РС" број: 40/13) којим је прописано да лиценцу за израду техничке документације (која се захтијева у тачки 1.9.2.1. под 4) министар издаје правном лицу које има 2 дипломирана инжењера одговарајуће струке са лиценцом за израду техничке документације. Будући да се ради о поступку мале вриједности до 50.000,00 КМ сматрамо да је неосновано захтијевати ангажман три лица када те послове успјешно могу обављати и правна лица која запошљавају два дипломирана инжењера са лиценцом за хидротехничку фазу. Осим наведеног уговорни орган наводи да

дипломирани грађевински инжењери морају бити хидротехнички смјер што такође није нужно будући да и лица која су општег усмјерења са положеним стручним испитом из хидротехнике. а која посједују лиценцу за израду техничке документације -хидротехичка фаза могу обављати послове који су предмет набавке.

Осим наведеног, неосновано је захтијевати за све ангажоване стручњаке искуство од минимално 10 година када је чланом 110. став 4. тачка в) Закона о уређену простора и грађењу прописано да лиценцу за израду техничке документације стиче лице које има најмање 3 године радног исксутва у струци. Дакле, послове који су предмет набавке према законским одредбама могу обављати лица са минимално 3 године радног искуства, те је услов за доказивањем минимално 10 година радног искуства за тражене стручњаке у супротности са минимумом квалификационих услова које је уговорни орган дужан да постави према члану 44. ЗЈН. Уколико посматрамо и позиције за које уговорни орган захтијева ангажман стручњака хидротехничког усмјерења долазимо до закључка даје и са тог аспекта неосновано за све стручњаке захтијевати 10 година радног искуства будући да се поставља питање због чега лице које је стручни сарадник на пројекту мора имати исто опште искуство од 10 година као и главни обрађивач.

Осим наведеног уговорни орган за главног обрађивача захтијева искуство у реализацији минимално 1 (једно) стручно мишљење за издавање или продужење водне дозволе за изграђени хидроенергетски објекат/постројење на позицији главног обрађивача, минималне инсталисане снаге 150 MW и 1 (једну) пројектну документацију (Хидролошка анализа. Студија. Идејно рјешење, Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја, што је неосновано а све из разлога које смо више навели, оспоравајући постављени услов за понуђача. Такође. када је у питању главни обрађивач уговорни орган дозвољава искуство на изради стручног мишљења за издавање или продужење водне дозволе, док код понуђача захтијева искључиво искуство на изради стручног мишљења за продужење водне дозволе, што говори о неусклађености тендерске документације и прилагођавање услова тачно одређеном понуђачу.

У дијелу тендерске документације уговорни орган за одговорног обрађивача и стручног сарадника такође захтијева специфично исксутво на пословима израде стручног мишљења за хидроенергетски објекат с тим да код стручног сарадника оставља могућност алтернативне реализације новелација хидролошких низова са прорачунима еколошки прихватљивих протицаја. док такву могућност не оставља код одговорног обрађивача, што опет говори у прилог неусклађености тендерске документације.

Осим стручњака. хидротехничког усмјерења уговорни орган захтивеа и ангажовање дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - конструктивна фаза. те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенергетски објекат на позицији члана пројектног тима обрађивача". Доводећи у везу услов за ангажовање лица

са лиценцом за конструктивну фазу са тачком 1.9.2.1. под 4) гдје се за понуђача захтијева само лиценца за хидротехничку фазу. јасно је да захтјев за ангажовањем

- Стручни сарадник - конструктивна фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - конструктивна фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенергетски објекат на позицији члана пројектног тима обрађивача, није оправдан.

Такође, из Пројектног задатка (стр. 5 ТД) није видљива потреба за ангажовањем лица конструктивног усмјерења, што је нарочито битно са становишта испуњености услова понуђача који посједују лиценцу за хидротехничку фазу и који су овим захтјевом онемогућени да учетсвују у поступку. Ово посебно из разлога што се и за лице конструктивног усмјерења осим општег искуства од 10 година захтијева доказивање и посебног искуства на минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенергетски објекат на позицији члана пројектног тима обрађивача.

Имајући у виду наведено предлажемо да се измијени тачка 2.1. под б) тендерске документације на начин да се захтијева ангажовање минимално 2 дипломирана инжењера грађевинарства са лиценцом за израду техничке документације-хидротехничка фаза са исксутвом од минимално 3 године, а све како је прописано материјалним прописима које смо навели.

У тачки 2.1.2. под б) тендерске документације уговорни орган као доакз испуњавања услова за стручно особље поред изјаве захтијева достављање:

- Овјерену Копију тражених лиценци о техничкој оспособљености особља .
- Као доказ радног искуства доставити Радну биографију (ЦВ) потписану од стране ангажованог лица,
- Овјерену копију дипломе као доказ стечене стручне спреме и звања (за лица за која се захтјева стручна спрема),
- Копије Стручних мишљења- само насловона страница и страница на. којој је јасно видљива листа пројектног тима које је реализовало документацију.
- Списак радника по квалификационој структури овјерен од стране Пореске управе или друге овлашћене институције,
- Овјерену копију Уговора којим је одређена особа ангажована уколико није у сталном радном односу код понуђача.

Услов за достављањем Копије Стручних мишљења- само насловона страница и страница на којој је јасно видљива листа пројектног тима које је реализовало документацију, је у супротности са чланом 44. став 3. ЗЈН којим је прописано:

(3) Минимум квалификационих услова које уговорни орган одреди за кандидате/понуђаче, као и документи који су потребни за њихово доказивање обавезно треба да буду сразмјерни предмету јавне набавке и у складу с њим. Постављени услови не смију имати ограничавајући карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни.

Као доказ траженог искуства уговорни орган већ захтијева достављање радне биографије (ЦВ) те је сходно томе неосновано захтијевати и достављање копија стручних мишљења. Овакав доказ ЗЈН не познаје и достављање истог је у већини случајева изван могућности понуђача будући да је могуће да стручно лице искуство на пројектима стекне код другог послодавца, те сходно томе понуђач не посједује стручна мишљења која су физичка лица-инжењери израдили за друга правна лица. нити доказ у виду копија страница посједује инжењер будући да се не ради о документу који се издаје према одредбама Закона о управном поступку. Дакле, постављени услов је прилагођен тачно одређеном понуђачу за кога се унапред зна да има обезбијеђене тражене доказе чиме се крше основни принципи ЗЈН.

Сходно наведеном предлажемо да размотрите и уважите жалбу и измијените/поништите Тендерску документацију број: Т-9-0/21 у отвореном поступку јавне набавке услуга „Израда елабората стручног мишљења за прибављање водне дозволе за рад постројења ХЕ Вишеград у периоду од 2019-2026.године. Обавјештење о набавци број: 1171-1-2-81-3-30/21 од 09.03.2021 .године.

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

Трошковник (адвокатска тарифа АКРС према означеној вриједности): Трошкови обрачунати у складу са тар.бр.3.

-састав жалбе (150 бодова Х 2 КМ)---------- 300,00 КМ

-увећање 50% (изјављивање правног лијека).---------- 150,00 КМ

-паушал 25% (тарифни број 12) ---------- 112,50 КМ

Укупно без ПДВ-а ---------- 562,50 КМ

плус 17% ПДВ ---------- 95,60 КМ

УКУПНО ---------- 658,12 КМ

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 04-02-272-9/21 од 26.03.2021. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-877/21 од 29.03.2021.године.

У Изјашњењу се истиче

Уговорни орган је направио тендерску документацију у складу са Законом о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ број 39/14), Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ“ број 90/14) и подзаконским актима који регулишу ову област.

У тачки 1.7. тендерске документације дат је детаљан опис предмета набавке : Израда елабората- Стручног мишљења за прибављање водне дозволе за рада постројења ХЕ Вишеград у периоду 2021 - 2026.год.

Такође је наведен и основ за израду стручног мишљења.

У даљњем тексту, на страни 5 тендерске документације, детаљно је наведено шта треба обухватити стручним мишљењем, што су све услови прописани у важећем Рјешењу о издавању водне дозволе , а између осталог и додатне хидролошке анализе на преградном профилу Хе Вишеград.

Дакле, додатне хидролошке анализе потребно је претходно извршити како би се на основу њих утврдили одређени услови прописани водном дозволом и израдио документ - стручно мишљење.

Потпуно је јасно да се овде не може поставити питање законитости постављених услова у смислу једнаког третмана и недискриминације свих понуђача како је наведено у жалби, јер Уговорни орган има обавезу да од свих понуђача тражи доказе о професионалној способности за све послове које је неопходно да се за њега изврше.

Упуством за припрему модела тендерске документације и понуда (“Сл.гласник број 90/14 од 18.11.2014 године) чланом 7.тачком 4)под 2) дозвољено је уговорном органу да тражи доказ о извршењу више уговора, ако њихов збирни износ није виши од процијењене вриједности јавне набавке, што је уговорни орган тачком 2.1.а) тендерске документације и прописао,а тачком 2.1.2 а) јасно и прецизно навео доказе за наведени услов.

Услови у погледу техничке и професионалне способности из тч.2.1. а) нису превише уско постављени ,већ су конкретни и базирани су на нашим искуствима из претходних година и праксом са других сложених хидротехничких и енергетских објеката гдје смо имали примјену истих па чак и строжијих услова.

Уговорни орган не ограничава израду стручног мишљења инсталисаном снагом објекта ХЕ Вишеград,која је 315 MW,него је ставио услов од 150 MBB да би добио што већу конкурентност у поступку јавне набавке. Такође, морамо посебно нагласити да је хидроенергетско постројење ХЕ Вишеград сложен објекат са акумулационим језером дужине 45 км које је лоцирано на територији пет политичких општина и да је водном дозволом обухваћен велик број услова у различитим областима: дефинисање и испуштање еколошки прихватљивог протока из ХЕ Вишеград, континуирано осматрање обала акумулације, одржавање приобаља Ново Горажде и Горажде, активности са општинама

Вишеград, Ново Горажде и Горажде и агенцијама за воде РС и Федерације БиХ на питањима пројеката изградње система за пречишћавање отпадних вода, контрола алармног система, контрола примјене „Погонског упутства" за рад ХЕ Вишеград на бази модела управљања акумулацијом и у складу са развојним пројектом интегралног управљања водним ресурсима ријеке Дрине, контрола провирања вода испод бране ХЕ Вишеград и тд.

Због обима напријед наведених послова сматрамо да потпуно легитиман и оправдан захтјев уговорног органа да ангажује понуђача који је способан да састави одговарајући пројектни тим како је наведено у тендерској документацији од минимално четири извршиоца са потребним експертским знањима који ће гарантовати извршење-реализацију уговора.

На страни 10. тендерске документације уговорни орган је детаљно навео чланове пројектног тима, као и услове које чланови требају да испуне,а на страни 11. и 12. јасно је прописао тражене доказе. Уговорни орган на овај начин није прекршио нити једну законску одредбу како стоји у наводу Жалиоца, а број и састав чланова стручног тима је у складу са процјеном уговорног органа која је базирана на искуству стеченом на извршењу истих послова на сложеним хидроенергетским објектима у протеклом периоду.

Уговорни орган је већ извршио исправку тендерске документације у смислу да је укинуо услов да чланови пројектног тима треба да имају минимално 10 /десет/ година радног стажа. Ову исправку уговорни орган је учинио доступном сви учесницима у поступку јавне набавке кроз систем е-набавки.

Услови за учешће и потребни доказ који се требају доставити у циљу испуњавања постављених захтјева као квалификационих услова, које морају испуњавати сви кандидати, јасно, недвосмислено и прецизно су прописани и дефинисани у тендерској документацији , те смо мишљења да нису прекршене одредбе члана 3. ЗЈН, јер је постављени услов исти за све учеснике, чиме је уговорни орган све заинтересоване кандидате ставио у равноправан положај у поступку јавне набавке.

Из свега горе наведеног сматрамо да жалбелни наводи немају упориште у Законским и подзаконски актима која регулишу ову област, те исте одбацујемо као неосноване.

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: „2.1. Што се тиче техничке и професионалне способности у складу са чланом 50. Закона, понуђачи требају испунити сљедеће минималне услове:

а) Да је понуђач у временском периоду од три године од дана објављивања Обавјештења о набавци у поступку јавне набавке, успјешно реализовао најмање 2 (два) уговора и то:- израду

- 1 (једног) Стручног мишљења за продужење водне дозволе за изграђени Хидроенергетски објекат/постројење, минималне снаге 150 MW;

- израду 1 (једне) пројектне документације (Хидролошка анализа. Студија, Идејно рјешење. Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја", овај орган је мишљења да је овако постављеним условом ТД-а, сужена конкуренција те да је супротна подзаконским актима, на која се позива и жалилац и уговорни орган .

Дакле, није спорно да је уговорни орган тражио успјешно реализовање најмање два уговора али није могао навести кумулативно израду одређених докумената или стручног мишљења који су предмет јавне набавке а да при томе није оставио могућност и сличних послова које је требао дефинисати. Уговорни орган мора поставити минимум услова. сразмјеран предмету јавне набавке тако што ће осигурати себи сигурност и стручност у провођењу и реализацији уговора јавне набавке али никако не може таквим условима сужавати конкуренцију чиме се губи начело транспарентности.

Тачно је да се постављени услов односи на све кандидате који конкуришу на тендер и доставе понуде, како то наводи уговорни орган, и то и није оспорено од стране жалиоца, али тако постављени услов не може бити елиминаторан у смислу испуњености и немогућности више од једног понуђача, што би се у конкретном случају могло догодити .

Други жалбени навод: „ б) Према предмету набавке уговорни орган од понуђача захтјева да запошљава или има на располагању особе са сљедећим квалификацијама:

а. дипломирани грађевински инжењер, хидротехнички смјер - (3 извршиоца)

б. дипломирани грађевински инжењер, конструктивни смјер-(1 извршиоц)

Понуђач треба да састави одговарајући пројектни тим који ће гарантовати извршење - реализацију стручног мишљења, сходно Закону о водама, од минимално:

Три стално запослена или по уговору анагажована дипломирана грађевинска инжењера за израду техничке документације - хидротехничка фаза и једног стално запосленог или по уговору ангажованог дипломираног грађевинског инжењера - конструктивна фаза. Пројектни тим од стално запосленог или ангажованог особља у саставу треба да има слиједеће експерте са наведеним условима:

1) Главни обрађивач - хидротехничка фаза, дипл.инж.грађевине, минимално 10 /десет/ година радног стажа и лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју

грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза. те минимално реализовано 1 (једно) стручно мишљење за издавање или продужење водне дозволе за изграђени хидроенергетски објекат/постројење на позицији главног обрађивача, минималне инсталисане снаге 150 MW и 1 (једну) пројектну документацију (Хидролошка анализа, Студија, Идејно рјешење. Главни пројекат) у којој су извршени хидролошки прорачуни на профилима ХЕ и дефинисање еколошки прихватљивог протицаја

2) Одговорни обрађивач - хидротехничка фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа, са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенерегтски објекат на позицији одговорног обрађивача.

3) Стручни сарадник - хидролог - хидротехничка фаза. дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа, са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - хидротехничка фаза, те минимално реализовано 1 (једно) стручно мишљење за изграђени објекат на позицији стручног сарадника или израду/новелацију хидролошких низова са прорачунима еколошки прихватљивих протицаја.

4) Стручни сарадник - конструктивна фаза, дипл.инж.грађевине, минимум 10 (десет) година радног стажа са лиценцом за израду и/или ревизију пројектне документације за коју грађевинску дозволу издаје Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске - конструктивна фаза, те минимално реализовано 1(једно) стручно мишљење за изграђени хидроенергетски објекат на позицији члана пројектног тима обрађивача“ , овај орган је мишљења да је овако постављеним условом ТД-а сужена конкуренција те да се не може говорити о минимуму постављених услова како то дефинишу законска и подзаконска акта.

Ако се за добијање одређених лиценци, да би их привредни субјект имао, тражи по материјалним прописима одређени стаж за одређена занимања, онда би свако тражење преко тог периода стажа било сувишно и непотребно, одмосно имало би дискриминирајући карактер и фаворизовање неких од потенцијалних понуђача. У конкретном случају, собзиром на предмет јавне набавке, предимензионирано је тражења радног стажа минимално 10 година, те се из истог не може видјети разлог таквог постављања услова ТД-а.

Како су жалбени наводи основани, горе образложени, 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
Ервин Бибановић дипл.правник

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција

