BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1753-6/21
Mostar, 05. 08. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi Institut za građevinarstvo „IG" d.o.o. Banja Luka od 17. 06. 2021. godine zastupan po punomoćniku mr Duška Bogojević, odvjetnica iz Banja Luke, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju u predmetu javne nabave usluga: *Izrada Studije korištenja geotermalne energije u općini Domaljevac – Šamac*, ugovornog tijela Općina Domaljevac – Šamac, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) na sjednici vijeća I održanoj 05. 08. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba kao osnovana.
2. **Poništava se** Tenderska dokumentacija ugovornog tijela Općina Domaljevac – Šamac u predmetu javne nabave usluga: *Izrada Studije korištenja geotermalne energije u općini Domaljevac – Šamac* zajedno sa Obavijesti o nabavi 72-1-2-11-3-8/21 objavljena na portalu javnih nabava dana 09. 06. 2021. godine.
3. **Usvaja se** zahtjev Institut za građevinarstvo „IG" d.o.o. Banja Luka zastupan po punomoćniku mr Duška Bogojević, odvjetnici iz Banja Luke, za naknadu troškova sastava predmetne žalbe u ukupnom iznosu od 658,12 KM.
4. **Nalaže se** Ugovornom tijelu Općina Domaljevac – Šamac da Institut za građevinarstvo „IG" d.o.o. Banja Luka zastupan po punomoćniku mr Duška Bogojević, odvjetnici iz Banja Luke isplati iznos od 658,12 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
5. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo donijet će posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Općina Domaljevac – Šamac (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je objavila Tendersku dokumentaciju u predmetu javne nabave usluga: *Izrada Studije korištenja geotermalne energije u općini Domaljevac – Šamac* za koju je Obavijest o nabavi 72-1-2-11-3-8/21 objavljena na portalu javnih nabava dana 09. 06. 2021. godine.

Institut za građevinarstvo „IG" d.o.o. Banja Luka zastupan po punomoćniku mr Duška

Bogojević, odvjetnici iz Banja Luke, je dana 17. 06. 2021. godine izjavio žalbu na gore navedenu tendersku dokumentaciju.

Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 28. 06. 2021. godine, a ista kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 08. 07. 2021. godine.

Institut za građevinarstvo „IG" d.o.o. Banja Luka zastupan po punomoćniku mr Duška Bogojević, odvjetnici iz Banja Luke (u daljem tekstu; **Žalitelj**) u žalbi od 17. 06. 2021. godine ističe da blagovremeno i u zakonskom roku izjavljuje žalbu iz razloga što uvjeti iz tenderske dokumentacije nisu u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskim aktima donesenim na njega.

Žalbu ulaže na točku 3 tenderske dokumentacije koja glasi: Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti u skladu sa člankom 50. Zakona o javnim nabavkama, ponuđači trebaju ispunjavati sljedeće minimalne uvjete:

a) Uspješno iskustvo ponuđača u realizaciji minimalno jednog ugovora u segmentu projektovanja termalnih ili termomineralnih voda koja je predmet ove javne nabavke, izvršenih u posljednjih pet godina ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo da radi prije manje od pet godine.

b) Da ponuđač ima stalno uposlene ili da angažira kadrove osposobljene za izvršenje predmetnih usluga u sadržaju i obimu koji je naveden u tenderskoj dokumentaciji:

- Odgovorni rukovoditelj hidrogeoloških istražnih radova, diplomirani inženjer geologije smjera hidrogeologija ili diplomirani inženjer geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu hidrogeologija, sa položenim stručnim ispitom i 2 godine radnog iskustva.
- Odgovorni rukovoditelj za geofizička ispitivanja, diplomirani inženjer geologije smjera geofizika ili diplomirani inženjer geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu geofizika sa položenim stručnim ispitom i 2 godine radnog iskustva.

c) Tehničku opremljenost i osposobljenost za obavljanje predmetnih usluga, ponuđač u vlasništvu treba da ima:

-Licencirane softvere iz oblasti hidrogeologije i za izradu grafičkih priloga.

Ponuđač u svrhu dokaza tehničke i profesionalne sposobnosti ispunjavanju uvjeta iz članka 50. ZJN dužan je dostaviti:

a) dokazuje se Specifikacijom (spisak) u tabeli, sa opisom posla, vrijednosti ugovora i kontakt osobama Naručitelja za provjeru podataka, uz Potvrde od Naručitelja,
b) lista stalno zaposlenih ili angažiranih kadrova sa kvalifikacijama ovjerena od ponuđača, referenc lista za iste i Izjava o izvršenim poslovima za svakog rukovoditelja posebno i Potvrde od Naručitelja, te kopijama uvjerenja o položenom stručnom ispitu, potpisanim i ovjerenim CV i kopijama dokaza o traženom radnom iskustvu (potvrde izdate od strane poslodavaca).

Izjava iz alineje b) dostavlja se u formi utvrđenoj Aneksom 4. tenderske dokumentacije. Ista mora biti potpisana od strane odgovorne osobe ponuditelja i ovjerena pečatom ponuditelja. Ostala tražena dokumentacija mora biti potpisana od strane odgovorne osobe ponuditelja i ovjerena pečatom ponuditelja. Dostavljena izjava ne može biti starija od 10 dana od dana predaje ponude u ovom postupku javne nabave....

U tački 3. pod a) tenderske dokumentacije ugovorni organ zahtijeva da ponuđač dokaže iskustvo u realizaciji minimalno jednog ugovora u segmentu projektovanja termalnih ili termomineralnih voda koja je predmet ove javne nabavke, izvršenih u posljednjih pet godina ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo da radi prije manje od pet godine.

Postavljeni uvjet nije u skladu sa članom 50. stav 1. tačka a) ZJN budući da ugovorni organ ne može zahtijevati iskustvo ponuđača u realizaciji ugovora za period koji je duži od tri godine, a sve prema navedenom članu ZJN.

Član 50. stav 1. tačka a) ZJN „U postupku javne nabavke usluga ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača i to:

a) spisak izvršenih ugovora u skladu sa članom 48.stav (2) ovog zakona, a koji su u vezi sa s predmetnom nabavkom, za period ne duži od tri godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat registriran odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine.

Budući da ugovorni organ zahtijeva iskustvo u realizaciji ugovora u posljednjih pet godina jasno je da je postavljeni uslov nezakonit prema članu 50. stav 1. tačka a) ZJN.

Osim navedenog postavljeni uslov nije u skladu sa predmetom nabavke budući da ugovorni organ navodi da ponuđači trebaju imati iskustvo na poslovima projektovanja termalnih ili termomineralnih voda što je neosnovano budući da predmet nabavke podrazumijeva izradu „studije", a ne poslove projektovanja. Shodno tome ugovorni organ je jedino mogao zahtijevati iskustvo na izradi studijske dokumentacije koja je u vezi sa predmetnom nabavkom (studije, studije ekonomske opravdanosti i si), dok je kao slične ugovore prema članu 7. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BIH" broj: 90/14) mogao definirati usluge iz oblasti projektovanja.
Imajući u vidu navedeno predlaže da se izmijeni tačka 3. pod a) tenderske dokumentacije.

U tački 3. pod b) tenderske dokumentacije ugovorni organ zahtijeva da ponuđač ima zaposlene ili angažovane kadrove osposobljene za izvršenje predmetnih usluga u sadržaju i obimu koji je naveden u tenderskoj dokumentaciji:

- Odgovorni rukovoditelj hidrogeoloških istražnih radova, diplomirani inženjer geologije smjera hidrogeologija ili diplomirani inženjer geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu hidrogeologija, sa položenim stručnim ispitom i 2 godine radnog iskustva.
- Odgovorni rukovoditelj za geofizička ispitivanja, diplomirani inženjer geologije smjera geofizika ili diplomirani inženjer geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu geofizika sa položenim stručnim ispitom i 2 godine radnog iskustva.

Iz citirane odredbe tenderske dokumentacije proizilazi da ugovorni organ osim angažmana diplomiranog inženjera geologije smjera hidrogeologija zahtijeva angažman i diplomiranog inženjera geologije smjer geofizika ili diplomiranog inženjera geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu geofizika. Smatra da za realizaciju predmeta nabavke nije nužno angažovanje dipl.inž.geologije smjer geofizika, već da pomenute poslovi mogu uspješno obavljati diplomirani inženjeri geologije bez obzira na usmjerenje. U prilog navedenom govori i činjenica da ugovorni organ u tački 11. pod 2. zahtijeva da ponuđač posjeduje rješenje Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije o ispunjavanju uvjeta za obavljanje djelatnosti iz oblasti geologije i geoloških istraživanja a koje poslove prema članu 20. stav 2. Zakona o geološkim istraživanjima koji je u primjeni na teritoriji Federacije BiH može obavljati diplomirani inženjer geologije sa položenim stručnim ispitom, bez obzira na usmjerenje.
Članom 44. stav 3. propisano je da je ugovorni organ dužan da utvrdi minimum kvalifikacionih uslova za ponuđače i isti ne smiju imati ograničavajući efekat na konkurenciju.
Imajući u vidu navedeno predlaže da se izmijeni tačka 3. alineja b) podtačka 2) tenderske dokumentacije na način da se umjesto dipl.inž.geologije smjer geofizika zahtijeva angažman diplomiranog inženjera geologije sa položenim stručnim ispitom i tri godine radnog iskustva u struci.

Osim navedenog u dijelu tenderske dokumentacije koji se odnosi na dokaze ugovorni organ navodi da ponuđač treba uz ponudu dostaviti

> lista stalno zaposlenih ili angažiranih kadrova sa kvalifikacijama ovjerena od ponuđača, *referenc lista za iste i Izjava o izvršenim poslovima za svakog rukovoditelja posebno i Potvrde od Naručitelja*, te kopijama uvjerenja o položenom stručnom ispitu, potpisanim i ovjerenim CV i kopijama dokaza o traženom radnom iskustvu (potvrde izdate od strane poslodavaca)..

Traženi dokazi su nejasni i neprecizni i neusklađeni sa uslovima iz tačke 3. pod b) tenderske dokumentacije. Ovo iz razloga što ugovorni organ zahtijeva dostavljanje referens liste i izjave o izvršenim poslovima za svakog rukovoditelja i potvrde naručitelja i potvrde poslodavaca o iskustvu, međutim ostaje nejasno zbog čega se zahtijevaju potvrde naručitelja i referens liste kada ugovorni organ nije odredio uslove koji bi se dokazivali potvrdama naručitelja. U pogledu iskustva stručnog kadra ugovorni organ jedino zahtijeva da stručno osoblje ima minimalno dvije godine radnog iskustva u struci međutim za to je dokaz potvrda poslodavca koju ugovorni organ već zahtijeva. Postavljeni uslov je u suprotnosti sa članom 44. stav 3. ZJN kojim je propisano da je ugovorni organ dužan da odredi minimum uslova za kandidate/ ponuđače, ali i članom 53. stav 1 ZJN kojim je propisano da postavljeni uslovi i traženi dokazi moraju biti jasni i precizni.
Imajući u vidu navedeno predlaže da se dio iz tačke 3. koji se odnose na dokaze pod b) izmijeni na način da se dokaz za dostavljanjem referenc lista za iste i Izjava o izvršenim poslovima za svakog rukovoditelja posebno i Potvrde od naručitelja briše.

U tački 3. pod c) ugovorni organ zahtijeva da ponuđač ima u vlasništvu licencirane softvere iz oblasti hidrogeologije i izradu grafičkih podloga. Smatra da ugovorni organ nema ovlaštenje da zahtijeva da ponuđač tražene softvera ima u vlasništvu, već mora ostaviti mogućnost dokazivanja raspolaganja sa istim. Ovo iz razloga što je članom 47. stav 5. ZJN propisano da ponuđač može kad je to odgovarajuće naznačiti da raspolaže kapacitetima drugih subjekata bez obzira na pravnu

prirodu odnosa koji sa njima ima.
Predlaže da se tačka 3. pod c) briše.

Članom 44. stav 3. ZJN je propisano: (3) 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 njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni, *što je postavljenim uslovima prekršeno.*

Članom 3. stav 1. ZJN je propisano: Ugovorni organ je dužan da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura aktivnu i pravičnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom, što je postavljenim uslovom prekršeno.

Predlaže da se razmotri i uvaži žalbu i izmijeni Tendersku dokumentaciju za nabavku usluga izrade Studije korištenja geotermalne energije u općini Domaljevac-Šamac, Obavještenje o nabavci broj: 72-1-2-11-3-8/21 od 09.06.2021.godine.

Također, zahtijeva da se žaliocu nadoknade troškovi postupka na ime sastavljanja žalbe u ukupnom iznosu od 658,12 KM, 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). Uz žalbu su dostavljena punomoć za zastupanje, te PDV uvjerenje za punomoćnika.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 01-19-569-4/21 od 25. 06. 2021. godine navodi kako je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana iz razloga što navodi koji su navedeni u Žalbi ne mogu se prihvatiti u žalbenom postupku. Razloga je, da kao ugovorni organ nije imao namjeru niti se postavio ograničavajuće prema određenim kandidatima koji bi sudjelovali u postupku. Postupak je postavljen jednako i nedskriminirajuće prema bilo kom potencijalnom kandidatu.

Glavni cilj je da uz dobru konkurenciju dobije ponuđače koji mogu svojim znanjima, iskustvom i opremom zadovoljiti postupak izrade navedenog dokumenta i u konačnici da sa tim znanjima, iskustvom i opremom dobije što kvalitetniji dokument koji će biti koristan lokalnoj zajednici.

Stoga smatra da je ispravno postupio u postupku i da navedeni tenderski dokument zadovoljava načela Zakona o javnim nabavkama. U prilogu dostavlja svu dokumentaciju (kopija) vezanu za ovaj postupak te moli da sukladno zakonskim odredbama donesete Odluku vezano za ovaj postupak.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-1753-4/21 od 02. 07. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela,

te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109., 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Razmatrajući žalbene navode, ovo tijelo je izvršilo uvid u tendersku dokumentaciju ugovornog tijela od lipnja 2021. godine, te je utvrdilo:

- točkom 11. propisani su ostali uvjeti za kvalifikaciju;
- točkom 11. pod 3. propisano je što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti u skladu sa člankom 50. Zakona o javnim nabavkama, ponuđači trebaju ispunjavati sljedeće minimalne uvjete:
  a) Uspješno iskustvo ponuđača u realizaciji minimalno jednog ugovora u segmentu projektovanja termalnih ili termomineralnih voda koja je predmet ove javne nabavke, izvršenih u posljednjih pet godina ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo da radi prije manje od pet godine.
  b) Da ponuđač ima stalno uposlene ili da angažira kadrove osposobljene za izvršenje predmetnih usluga u sadržaju i obimu koji je naveden u tenderskoj dokumentaciji:
     - Odgovorni rukovoditelj hidrogeoloških istražnih radova, diplomirani inženjer geologije smjera hidrogeologija ili diplomirani inženjer geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu hidrogeologija, sa položenim stručnim ispitom i 2 godine radnog iskustva.
     - Odgovorni rukovoditelj za geofizička ispitivanja, diplomirani inženjer geologije smjera geofizika ili diplomirani inženjer geologije sa diplomom master inženjera geologije na studijskom programu geofizika sa položenim stručnim ispitom i 2 godine radnog iskustva.

  c) Tehničku opremljenost i osposobljenost za obavljanje predmetnih usluga, ponuđač u vlasništvu treba da ima:
     - Licencirane softvere iz oblasti hidrogeologije i za izradu grafičkih priloga.
     -

Ponuđač u svrhu dokaza tehničke i profesionalne sposobnosti ispunjavanju uvjeta iz članka

50. ZJN dužan je dostaviti:

a) dokazuje se Specifikacijom (spisak) u tabeli, sa opisom posla, vrijednosti ugovora i kontakt osobama Naručitelja za provjeru podataka, uz Potvrde od Naručitelja,
b) lista stalno zaposlenih ili angažiranih kadrova sa kvalifikacijama ovjerena od ponuđača, referenc lista za iste i Izjava o izvršenim poslovima za svakog rukovoditelja posebno i Potvrde od Naručitelja, te kopijama uvjerenja o položenom stručnom ispitu, potpisanim i ovjerenim CV i kopijama dokaza o traženom radnom iskustvu (potvrde izdate od strane poslodavaca).

Izjava iz alineje b) dostavlja se u formi utvrđenoj Aneksom 4. tenderske dokumentacije. Ista mora biti potpisana od strane odgovorne osobe ponuditelja i ovjerena pečatom ponuditelja. Ostala tražena dokumentacija mora biti potpisana od strane odgovorne osobe ponuditelja i ovjerena pečatom ponuditelja. Dostavljena izjava ne može biti starija od 10 dana od dana predaje ponude u ovom postupku javne nabave.

S tim u vezi, ovo tijelo ističe da je člankom 44. stavak (3) ZJN propisan Minimum kvalifikacijskih uvjeta koje ugovorno tijelo odredi za kandidate/ ponuditelje, kao i dokumenti koji su im potrebni za dokazivanje toga, obvezno trebaju biti razmjerni predmetu javne nabave i sukladni s njim. Postavljeni uvjeti ne smiju biti ograničavajući za konkurenciju i moraju biti jasni i precizni. Dalje, člankom 50. ZJN propisana je Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabave usluga na način da u postupku javne nabave usluga ugovorno tijelo može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuditelja, i to: a) popis provedenih ugovora sukladno članku 48. stavku (2) ovoga Zakona, a koji su u vezi s predmetnom nabavom, za razdoblje ne dulje od tri godine ili od dana registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuditelj registriran, odnosno počeo raditi prije manje od tri godine.

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, ovo tijelo zaključuje da žalitelj opravdano ukazuje da uvjet iz točke 11. pod 3. a) tenderske dokumentacije nije u skladu sa odredbom članka 50. točka a) ZJN jer je traženo iskustvo u realizaciji minimalno jednog ugovora u segmentu projektovanja termalnih ili termomineralnih voda koja je predmet ove javne nabavke, izvršenih u posljednjih pet godina ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo da radi prije manje od pet godine, a što je nedvojbeno u suprotnosti sa gore navedenom odredbom ZJN po kojoj se može tražiti iskustvo za razdoblje ne duže od tri godine, a ne pet godina kako je propisano osporavanom točkom tenderske dokumentacije.

Dalje vezano za navod da je neosnovano traženje ugovornog tijela od ponuditelja da imaju iskustvo na poslovima projektiranja termalnih ili termomineralnih voda jer je predmet nabave izrada studije, a ne projektiranje, ovo tijelo ističe da žalitelj opravdano ukazuje kako je predmet nabave Izrada studije sukladno točci 6. tenderske dokumentacije što nesporno dovodi do zaključka da postavljeni uvjet u pogledu iskustva na poslovima projektiranja nije u skladu sa predmetnom nabave. Osim toga, ovo tijelo ističe da je člankom 7. stavak (4) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH“, br. 90/14 i 20/15) propisano ako ugovorno tijelo od kandidata/ponuđača kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti traži popis

ugovora, smatra se da je uvjet:

a) u svezi sa predmetom nabave, odnosno grupom predmeta nabave, ako se traži dokaz o izvršenju istog ili sličnog, odnosno istih ili sličnih ugovora kao što je predmet nabave, odnosno lot, te
b) srazmjeran predmetu nabave, odnosno lotu, u slijedećim slučajevima:
   1) kada se traži dokaz o izvršenju jednog ugovora, ako njegov iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabave, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota;
   2) kada se traži dokaz o izvršenju više ugovora, ako njihov zbirni iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabave, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota.

Kako je gore navedeni Naputak obvezan za primjenu svakog ugovornog tijela u skladu sa člankom 1. stavak (2) istog, te imajući u vidu osporavanu točku 11. pod 3 alineja a) tenderske dokumentacije, to ovo tijelo zaključuje da ugovorno tijelo u pogledu dokaza tehničke i profesionalne sposobnosti nije tražilo popis ugovora koji je razmjeran predmetu nabave niti je propisalo što se smatra istim ili sličnim ugovorima, pa kako tenderska dokumentacija u ovom dijelu ne daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuditeljima dovoljni za pripremu zahtjeva za sudjelovanje odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi, to ista nije sačinjena u skladu sa člankom 53. stavak (1) ZJN.

Imajući u vidu navedeno, ovo tijelo utvrđuje da je ovaj žalbeni navod **osnovan**.

Vezano za žalbeni navod kojim se osporava točka 11. pod 3. alineja b) tenderske dokumentacije, ovo tijelo ponovno ističe da je člankom 44. stavak (3) ZJN propisan Minimum kvalifikacijskih uvjeta koje ugovorno tijelo odredi za kandidate/ ponuditelje, kao i dokumenti koji su im potrebni za dokazivanje toga, obvezno trebaju biti razmjerni predmetu javne nabave i sukladni s njim. Postavljeni uvjeti ne smiju biti ograničavajući za konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

Zakonom o geološkim istraživanjima („Službene novine Federacije BiH", br. 9/10) uređuju se: geološka istraživanja, faze izvođenja geoloških istraživanja, geološka istraživanja od interesa za Federaciju Bosne i Hercegovine, djelatnosti koje koriste rezultate geoloških istraživanja, izrada i podjela geoloških karata, istražni prostor, vođenje katastra, izrada i revizija geološke dokumentacije, odobrenje za bavljenje registriranom djelatnošću iz oblasti geologije, postupak odobravanja i šta se određuje odobrenjem za izvođenje geoloških istraživanja, izvođenje geoloških istraživanja, izvještaji o geološkim istraživanjima, izdavanje rješenja o priznavanju rezervi mineralne sirovine, postupak nakon završetka istraživanja, prikupljanje i izrada geološke baze podataka, financiranje geoloških istraživanja od interesa za Federaciju, ukidanje odobrenja za geološka istraživanja, polaganje stručnog ispita, osnivanje strukovne komore, nostrifikacija geološke dokumentacije i međunarodni sporazumi, inspekcijski nadzor nad provođenjem Zakona o geološkim istraživanjima Federacije Bosne i Hercegovine, upravni nadzor, kaznene odredbe i druga pitanja vezana uz geološka istraživanja. Tako je člankom 20. ovog Zakona propisno Stručne osobe koje se mogu baviti izradom i revizijom geološke dokumentacije i rukovođenjem istražnih geoloških radova na način: (1) Izradom programa i projekata za osnovna i regionalna geološka istraživanja, revizijom i rukovođenjem tim istražnim radovima mogu se baviti diplomirani inžinjeri

geologije sa položenim stručnim ispitom i radnim iskustvom u struci od najmanje pet godina. (2) Izradom projekata detaljnih geoloških istraživanja, elaborata o klasifikaciji, kategorizaciji i proračunu rezervi mineralne sirovine, podzemnih voda, revizijom projektne i druge tehničke dokumentacije, te rukovođenjem istražnim radovima mogu se baviti diplomirani inžinjeri geologije sa položenim stručnim ispitom i radnim iskustvom u struci od najmanje tri godine. (3) Izradom i revizijom projektne, tehničke i druge dokumentacije za eksploatacijska geološka istraživanja i rukovođenjem istražnim radovima mogu se baviti diplomirani inžinjeri geologije sa položenim stručnim ispitom i radnim iskustvom od tri godine. (4) Pri izradi projektne, tehničke i druge dokumentacije za geološka istraživanja, poslove specijalističkih ispitivanja predviđena projektnom dokumentacijom (mineraloška, geomehanička, geofizička i dr.) mogu obavljati i stručna lica građevinske, rudarske, hemijske, tehnološke i druge struke u skladu sa ovim zakonom.

Sukladno navedenom, te imajući u vidu činjenicu da je točkom 11. pod 2. propisano da ponuditelj treba dokazati da posjeduje rješenje Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije o ispunjavanju uvjeta za obavljanje djelatnosti geologije i geoloških istraživanja, to se nesporno zaključuje da ugovorno tijelo propisanim uvjetom nije uskladilo minimum kvalifikacijskih uvjeta za ponuditelje nego isto, po stavu ovog vijeća, propisanim uvjetima ne osigurava aktivnu i pravičnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom u skladu sa člankom 3. stavak (1) ZJN. Osim navedenog, nesporno se zaključuje da traženi dokazi za dokazivanje tehničke i profesionalne sposobnosti za alineju b) nisu u skladu sa točkom 11. pod 3) alineja b) koja propisuje uvjet ponuditeljima da ima stalno zaposlene ili angažirane kadrove za izvršenje predmetnih usluga u sadržaju i obimu koji je naveden u tenderskoj dokumentaciji, a s druge strane se traži referenc lista za tražene osobe i Izjave o izvršenim poslovima za svakog rukovoditelja posebno kao i Potvrde od Naručitelja, pa kako ugovorno tijelo u postupku pravne zaštite u svom izjašnjenju niti jednim argumentom nije potkrijepilo tražene uvjete odnosno nije dokazalo postojanje činjenica i okolnosti na temelju kojih je propisalo osporavanu odredbu tenderske dokumentacije, a što je bilo obvezno u skladu sa člankom 102. stavak (2) ZJN, to ovo tijelo utvrđuje da je i ovaj žalbeni navod **osnovan**.

U odnosu na žalbeni navod kojim se osporava točka 11. pod 3. alineja c) tenderske dokumentacije, ovo tijelo ističe da se člankom 48. ZJN reguliraju opći uvjeti za tehničku i profesionalnu sposobnost prema kojem Ugovorno tijelo može, ovisno o vrsti, količini ili opsegu ili namjeni predmeta nabave, zahtijevati dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost (stavak 1.). Kandidat/ponuditelj može, kad 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 tijelu da će imati na raspolaganju potrebne resurse. Pod jednakim uvjetima, skupina ponuditelja može se osloniti na kapacitete sudionika skupine ili drugih gospodarskih subjekata (stavak 4.). Nadalje, člankom 50. ZJN propisana je Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabave usluga na način U postupku javne nabave usluga ugovorno tijelo može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuditelja, i to: c) izjavu o angažiranom tehničkom osoblju ili tehničkim tijelima, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuditelja; e) izjavu o tehničkoj opremljenosti i osposobljenosti te mjerama kojima raspolaže pružatelj usluga za obavljanje konkretnih usluga i osiguranje kvalitete.

Prema tome postavljeni uvjet da ponuditelj mora imati u vlasništvu licencirane softvere iz hidrogeologije i izradu grafičkih podloga nije u skladu sa gore navedenim odredbama ZJN, uslijed čega se utvrđuje da je i ovaj žalbeni navod žalitelja **osnovan**.

Ovo tijelo je uvidom u cjelokupni spis, u ovom konkretnom slučaju javne nabave, utvrdilo odlučujuće razloge, analiziralo dokaze pojedinačno i u njihovoj međusobnoj povezanosti kako je to naprijed obrazloženo, zbog kojih smatra kako su žalbeni navodi žalitelja osnovani, kao i žalba u cijelosti, te poništava predmetnu tendersku dokumentaciju zajedno sa Obavijesti o nabavi.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova sastava žalbe u ukupnom iznosu od 658,12 KM.

Odlučujući o troškovima postupka, i imajući u vidu osnovanost žalbe, ovo tijelo ističe kako je člankom 105. stavak (2) ZUP-a propisano da kad u postupku sudjeluju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali sudjelovanjem u postupku zbog čega ovo tijelo obvezuje ugovorno tijelo da žalitelju zastupanom po punomoćniku odvjetniku isplati iznos kao u točci 4. dispozitiva ovog rješenja.

Prilikom odlučivanja o zahtjevu punomoćnika žalitelja za naknadnom troškova sastava žalbe, ovo tijelo je primijenilo tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS (Službeni glasnik RS, broj 68/05), koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima, sastav žalbe u upravnom postupku 150 bodova, uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka, što ukupno iznosi 225 bodova. Kako u skladu sa člankom 14. Tarife bod iznosi 2,00 KM, pomnožen sa 225 bodova, žalitelju pripada iznos od 450,00 KM uvećano za paušal od 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, te PDV od 17% u iznosu od 95,62 KM što ukupno iznosi 658,12 KM,. Ovo je tijelo odlučilo tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka 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 dana od dana prijema rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:

- Institut za građevinarstvo „IG“ d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku mr Duška Bogojević, odvjetnica iz Banja Luke, Branka Ćopića 11, 78000 Banja Luka
- Općina Domaljevac – Šamac Posavskih branitelja 148, 76233 Domaljevac,
- evidencija
- a/a