BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-252-7/21
Мостар, 11.2.2021.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби заинтересованог понуђача АГРОНОМСКИ И ПРЕХРАМБЕНО-ТЕХНОЛОШКИ ФАКУЛТЕТ Мостар од 18.1.2021.год. изјављену по Заједничком одвјетничком уреду Папоња-Буноза, Мостар, на Тендерску документацију поступка јавне набавке услуга „Биолошки мониторинг површинских вода на водном подручју Јадранског мора у ФБиХ" (Обавјештење о набавци бр.628-1-2-1-3-1/21 од 5.1.2021.год.) уговорног органа Агенција за водно подручје Јадранског мора, Мостар, на основу члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ" бр. 39/14) на сједници Вијећа II одржаној 11.2.2021.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
   Поништава се Тендерска документација предметног поступка набавке (Обавјештење о набавци бр.628-1-2-1-3-1/21 од 5.1.2021.год.).
2. Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова сас ава жалбе изјављене по Заједничком одвјетничком уреду Папоња-Буноза у износу од 280,80 КМ, које је уговорни орган дужан надокнадити жалиоцу у року од 15 дана од дана пријема овог рјешења, док се захтјев у преосталом дијелу одбија као неоснован
3. Овај орган донијеће посебно рјешење о повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка.

О б р а з л о ж е њ е

1. Уговорни орган, Агенција за водно подручје Јадранског мора, Мостар (у даљем тексту: Уговорни орган) је на Порталу јавних набавки дана 5.1.2021.год. објавио Обавјештење бр.628-1-2-2-8-3/20 о спровођењу поступка јавне набавке услуга „Биолошки мониторинг површинских вода на водном подручју Јадранског мора".
Заинтересовани понуђач, АГРОНОМСКИ И ПРЕХРАМБЕНО-ТЕХНОЛОШКИ ФАКУЛТЕТ Мостар (у даљем тексту: Жалилац), дана 18.1.2021.год. изјављује по Заједничком одвјетничком уреду Папоња-Буноза, Мостар, жалбу на Тендерску документацију предметног поступка набавке, уговорном органу, који исту као неосновану уз Изјашњење по жалби (од 22.1.2021.год.) прослијеђује Канцеларији за разматрање жалби БиХ.

2. У складу са чланом 109. ЗЈН, жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.
Жалба је основана.
3. Жалилац побијајући Тендерску документацију предметног поступка набавке, истиче сљедеће жалбене наводе:
3.1. У дијелу доказивања професионалне способности за пружање услуга које се предмет јавне набаве, уговорно тијело у тачки 12.ф) ТД захтијева :
Доставити доказ о регистрацији у релевантном професионалном или трговачком регистру у земљи у којој су основали фирму (извод из судског регистра, рјешење општинског органа и сл.) или доставити посебну изјаву или референцу којом се доказује њихово право да се професионално баве одређеном дјелатношћу. Уколико понуду доставља група понудитеља, сви чланови групе морају бити регистрирани за обављање дјелатности која је предмет набавке или за дио предмета набавке.
Напомена:
Да би успјешно реализирао мониторинг према Пројектном задатку (Прилог 14.) из области ихтиофауне, одабрани понудитељ треба да исходи Дозволу од стране Федералног министарства пољопривреде, водопривреде и шумарства, а према чланцима 31., 32., и 51. Закона о слатководном рибарству („Сл. новине ФБиХ", број 64/04), за риболов у научно-истраживачке сврхе за биолошки мониторинг површинских вода на водном подручју Јадранског мора у ФБиХ. Исходење предметне Дозволе је обвеза одабраног понудитеља након закључивања Уговора о вршењу услуга биолошког мониторинга површинских вода на водном подручју Јадранског мора у ФБиХ.
Жалилац наглашава да уговорно тијело наведени захтјев за доказивање професионалне способности није ускладило са одредбом чланка 48. Закона о слатководном рибарству која прописује да : послове у подручју слатководног рибарства обављају правне особе које су регистриране за стручна и знанствена истраживања из подручја слатководног рибарства или екологије копнених вода, при чему напомиње да је одредбом члана 46. Закона о јавним набавкама прописана обавеза уговорног тијела да у сврху доказивања професионалне способности за обављање дјелатности захтјева се доказ регистрације којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност која је у вези с предметом набавке док је темељем одредбе члана 7. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда, прописано да у сврху доказивања техничке и професионалне способности прописују се увјети који су нужни за оцјену да је кандидат способан да изврши уговор који је предмет јавне набаве. Поред тога жалилац наводи да сходно одредби члан 48. ЗЈН, уговорно тијело је морало захтијевати, у сврху доказивања професионалне способности, доказ да је понуђач правна особа која је регистрирана за стручна и знанствена истраживања из подручја слатководног рибарства или екологије копнених вода, те захтјев из ТД „ ... право да се професионално баве одређеном дјелатношћу која је предмет набаве" је недефиниран и опширан захтјев који је у супротности са одредбом чланка 48. Закона о слатководном рибарству, који јасно прописује да послове који се предмет јавне набаве, може обављати искључиво правна особа која је регистрирана за стручна и знанствена истраживања из подручја слатководног рибарства, при чему жалилац додатно истиче да иако је Законом о слатководном рибарству прописано да послове које су предмет јавне набаве могу обављати само правне особе, у ТД је видљиво да понуђач може бити и физичка

особа односно и обртник (што се наводи у т.25. и 29.) те жалилац закључује да је неопходно да се спорни дио ТД усклади са одредбом чланка 48. Закона о слатководном рибарству.
Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу истиче да је предмет набавке провођење биолошког мониторинга површинских вода на водном подручју Јадранског мора, које подразумијева испитивање фитопланктона, клорофила, фитобентоса, бентичких макро безкраљежњака. макрофита и риба, према прецизиран им захтјевима у пројектном задатку. Из наведеног слиједи да је испитивање риба само дио укупно предвиђеног мониторинга. У дијелу 12. Остали увјети за квалификацију су, поред економско-финанцијских, наведени и увјети у погледу техничке и професионалне способности гдје су постављени захтјеви:

- 12.ц) успјешно искуство у реализацији најмање једног уговора вриједности веће од 80.000,00 КМ чији је карактер и комплексност исти или сличан оном који се односи на предложени уговор.
- 12.д) ангажирање обавезног кључног особља посебних квалификација и искуства за рад на предметним задатку,
- 12.е) за просторни увјети смјештаја и техничке опремљености у складу са пројектним задатком,
- 12.ф) за регистрацијом у релевантном професионалном или трговачком регистру у земљи у којој је основана фирма.

За све наведене увјете техничке и професионалне способности специфицирани су докази које понудитељи требају доставити као доказ, гдје је под доказ за 12.ф) наведено сљедеће:
„ Доставити доказ о регистрацији у релевантном професионалном или трговачком регистру у земљи у којој су основали фирму (извод из судског регистра, рјешење општинског органа и сл.) или доставити посебну изјаву или референцу којом се доказује њихово право да се професионално баве одређеном дјелатношћу. Уколико понуду доставља група понудитеља, сви чланови групе морају бити регистрирани за обављање дјелатности која је предмет набавке и за дио предмета набавке. Напомена: Да би успјешно реализирао мониторинг према Пројектном задатку (Прилог 14.) из области ихтиофауне, одабрани понудитељ треба да исходи Дозволу од стране Федералног министарства пољопривреде, водопривреде и шумарства, а према чланцима 31., 32., и 51. Закона о слатководном рибарству („Сл. новине ФБиХ", број 64/04), за риболов у научно-истраживачке сврхе за биолошки мониторинг површинских вода на водном подручју Јадранског мора У ФБиХ. Исходење предметне дозволе је обвеза одабраног понудитеља након закључивања Уговора о вршењу услуга биолошког мониторинга површинских вода на водном подручју Јадранског мора у ФБиХ. "
Уговорни орган надаље истиче да члан 48. Закона о слатководном рибарству (Сл. новине ФБиХ 64/04) на који се жалитељ позива у жалби истиче прописује: „Послове у подручју слатководног рибарства обављају правне особе која су регистриране за стручна и знанствена истраживања из подручја слатководног рибарства или екологије копнених вода. Правне особе из става 1. овог члана обављају сљедеће послове: израђују рибарске основе; израђују ревизије рибарских основа; израђују стручне студије и процјене стања рибљег фонда, те предлажу мјере за заштиту риба и унапређење рибарства; рашчлањују податке о аквакултури, те предлажу мјере за унапређење аквакултуре; обављају хемијска истраживања воде у аквакултури и риболовним водама; обављају истраживања на подручју примарне органске продукције за потребе рибарства; обављају истраживања на подручју секундарне органске продукције за потребе рибарства; обављају истраживања утјецаја уношења рибљих врста у риболовне воде; обављају истраживања узгоја аутохтоних и

алохтоних врста риба; издају цертификате о поријеклу и генетичкој аутохтоности; издају цертификате о квалитету. Правне особе из става 1. овог члана дужна су о обављању послова из своје дјелатности, а везано за рибарство, најмање једном годишње доставити извјештај Федералном министарству." С тим у вези уговорни орган напомиње да из цитираног чланка се види да се он односи искључиво на мониторинг риба, што је само један од параметара предвиђених пројектним задатком предметне ТД при чему члан 31. истог закона одређује да „Риболов за научно-истраживачке сврхе на риболовним водама може се обављати на основу дозволе коју издаје Федерално министарство, на основу захтјева и предоченог истраживачког програма., те из ТД видљиво је да се одабрани понудитељ, након закључивања Уговора о вршењу услуга биолошког мониторинга, са предметним уговором мора обратити Федералном министарству пољопривреде, водопривреде и шумарства Сарајево за исходјење потребне Дозволе за риболов у знанствено-истраживачке сврхе за проведбу биолошког мониторинга површинских вода на водном подручју Јадранског мора у ФБиХ, а за потребе Агенције за водно подручје Јадранског мора.

Уговорни орган сматра да се из ТД јасно види да је предмет набавке уско специјализиран на провођење одређених биолошких испитивања, између осталог и испитивања риба, те да је то задатак на који може одговорити само понуђач (или група понуђача) који докаже да има искуство у реализацији сличних послова, да располаже с адекватним, искусним кључним особљем, просторним увјетима смјештаја и техничком опремљеношћу у складу са траженим спецификацијама, да је регистриран за обављање дјелатности која је предмет набавке, уз исходјење одговарајуће дозволе од стране надлежног тијела за дио предвиђених послова мониторинга као и да су услуге које су предмет ове јавне набавке према „Класификацији дјелатности БиХ 2010" (Одлука о класификацији дјелатности БиХ 2010) формално обухваћене разредима 72.19- „Остало истраживање и експериментални развој у природним, техничким и технолошким знаностима" и 74.90 - „Остале стручне, знанствене и техничке дјелатности.

У односу на разматрани навод жалиоца неопходно је напоменути да члан 53. став (1) ЗЈН прописује да уговорни орган у тендерској документацији даје потпуне информације о условима уговора који су понуђачима довољне за припрему понуда а да члан 3. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда предвиђа да тендерска документација садржи све неопходне информације и појашњења која морају бити дефинисана јасно а на основу којих понуђачи припремају своје понуде. Истовремено, члан 46. став (1) ЗЈН прописује да уговорни орган у тендерској документацији може од понуђача захтијевати да докажу своју регистрацију у одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистровани или да обезбиједе посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези са предметом набавке

Сходно наведеном, разматрани навод жалиоца сматра се основаним како је овај орган схватања да захтјев уговорног органа којим се захтијева достављање доказа о регистрацији у релевантном професионалном или трговачком регистру у земљи у којој су основали фирму (извод из судског регистра, рјешење општинског органа и сл.) или посебне изјаве/референце којом се доказује њихово право да се професионално баве *одређеном дјелатношћу* постављен супротно члану 53. став (1) ЗЈН односно члану 3. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда а у вези са чланом 46. ЗЈН, како спорни дио ТД навођењем појма „одређена дјелатност" садржи недовољно јасне и прецизне податке везане

тражене доказе способности обављања професионалне дјелатности а посредно и за техничку и професионалну способност понуђача. Наиме, како произилази из ТД, уговорни орган је дефинисао предмет набавке као набавку услуга биолошког мониторинга површинских вода, те с тим у вези, уговорни орган је био дужан доказе способности обављања професионалне дјелатности односно техничке и професионалне способности понуђача, јасно и прецизно дефинисати односно довести у везу са предметом набавке, на начин да омогући учешће у предметном поступку набавке понуђачима који су у складу са важећим материјалним прописима регистровани за обављање тражене дјелатности, при чему се напомиње да су уговорни органи приликом сачињавања тендерских документација исте дужни припремити у складу са важећим законским и подзаконским прописима из области јавних набавки али истовремено и у складу са императивним нормама материјалних прописа који се односе на (конкретан) предмет набавке.

3.2. Тачка 5. ТД је нејасна, обзиром да се у т.5.2. наводи да је процијењена вриједност јавне набаве 100.000,00 КМ, док се у т.5.4. наводи потписивање оквирног споразума вриједности 310.000,00 КМ. С тим у вези жалилац истиче да је одредбом члана 15. став (2) тачка е) ЗЈН прописано да код одређивање процијењене вриједности у поступцима оквирног споразума, узима се максимална процијењена вриједност за цијели период трајања уговора а да процијењена вриједност јавне набаве мора бити максимална процијењена вриједност за цијели период, што ТД у овом дијелу чини нејасном и контрадикторном.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу истиче да ТД предвиђа закључивање оквирног споразума са одабраним понудитељем на раздобље од три године и то за 2021, 2022 и 2023.г сукладно оквирном трогодишњем плану АВП 2021-2023. Према приједлогу програма биолошког мониторинга Агенције процијењена вриједност набавке (Уговора) у 2021 години је 100.000 КМ, у 2022 износи 100.000 КМ и у 2023. години због нешто повећаног опсега биолошког мониторинга према наведеном програму износи 110.000 КМ, те је на темељу наведеног у т.5.2. ТД наведена ,процијењена вриједност од 100.000 КМ што се односи на годишњу разину, док је у т.5.4. Оквирни споразум (уколико је предвиђено закључивање оквирног споразума и са колико господарских субјеката је предвиђено закључивање оквирног споразума).: Да, с једним господарским субјектом, процијењене вриједности 310.000 КМ" што се односи на евентуални трогодишњи период.“ С тим у вези уговорни орган закључује да је из наведеног јасно да се ради о процијењеној вриједности годишњег уговора за 2021.г, односно процијењеној вриједности оквирног споразума за раздобље од 3 године, тако да је у том погледу ТД јасна. Такође, у ТД је наведено „ у току је израда и доношење нових прописа из области вода у ФБиХ, те постоји могућност да се реализација оквирног споразума заврши са 2021" те како је у тијеку израда и доношење нових прописа у области вода који предвиђају неке другачије одредбе за вршење услуга биолошког мониторинга за потребе Агенције за водно подручја Јадранског мора, што може бити неизвјесно у погледу трајања оквирног споразума због промијењених околности услијед измјене позитивних прописа конкретно Закона о водама чија измјена је у процедури.

Предметни навод жалиоца се усваја као основан како је спорни дио ТД постављен супротно члану 53. став (1) ЗЈН односно члану 3. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда а у вези са одредбама члана 15. став (2) тачка е) ЗЈН (према којима у одређивању процијењене вриједности оквирног споразума, уговорни орган ће узети у обзир максималну процијењену вриједност, без обрачунатог пореза на додатну вриједност, свих предвиђених уговора за цијели период трајања оквирног споразума). Наиме, из

оспореног дијела ТД евидентна је контрадикторност т.5.2. ТД у којој се наводи да је процијењена вриједност јавне набаве 100.000,00 КМ и т.5.4. у којој је наведено потписивање оквирног споразума на евентуални трогодишњи период у вриједности од 310.000,00 КМ, те с тим у вези цијени се да је наведени дио ТД сачињен недовољно јасно и прецизно у односу на споменуте одредбе ЗЈН и Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда.
Имајући у виду наведено, овај орган је основом члана 111. став (1) тачка д) ЗЈН одлучио као у диспозитиву Рјешења.
4. Жалилац предметном жалбом захтијева накнаду трошкова састава исте, изјављене по Заједничком одвјетничком уреду Папоња-Буноза, Мостар, у износу од 720,00 КМ увећаном за припадајући износ ПДВ-а. С обзиром на утврђену основаност предметне жалбе, сходно члану 105. Закона о управном поступку, овај орган усваја захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава исте по именованом пуномоћнику/адвокату, у укупном износу од 280,80 КМ (састав жалбе 240,00 КМ, примјеном члана 18. став 2. и члана 33. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката – „Службене новине ФБиХ“ бр.22/04; и 40,80 КМ на име ПДВ-а), док се захтјев у преосталом дијелу одбија као неоснован.
5. Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 3.500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа у складу са чланом 108. став (7) ЗЈН и члана 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. ЗЈН.

Поука о правном лијеку:
Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Томислав Ћужић

Доставити:
- Агрономски и прехрамбено-технолошки факултет, Мостар
- Агенција за водно подручје Јадранског мора, Мостар
- а/а