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

21 -12- 2021

Број: JH2-02-07-1-3378-7/21
Бања Лука, 16.12.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука, бр - од 26.11.2021.године,кога заступа Душка Богојевић, адвокат из Бања Луке, изјављене на Тендерску документацију, бр. 02-360-43/21 од 16.11.2021.године, уговорног органа, Република Српска, Трад Зворник, у поступку јавне набавке „израда студије стања животне средине за депонију Тилић Ада“, 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 16.12.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука, бр. - од 26.11.2021.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, Република Српска, Град Зворник, број 02-360-43/21 од 16.11.2021. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. 02-360-43/21 од 16.11.2021.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 2.000,00 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, Република Српска, Град Зворник (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 70-1-2-39-3-68/21 од 16.11.2021.г.у птвореном поступку набавке „ израда студије стања животне средине за депонију Тилић Ада “, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Жалбу улажемо на тачке 12., 13.1 26. тендерске документације које гласе:

12. У складу са чланом 48. и 50. став 1. тачка б) понуђачи цв обавезни доставити:

- образовне и професионалне квалификације даваоца услуга, нарочито квалификације лица које је одговорно за вршење конкретних услуга, а најмање да има на располагању:

- Један дипломирани инжењер геологије, смјер хидрогеологија, са положеним стручним испитом и најмање двије године радног искуства;
- Два дипломирана инжењера технологије са положвним стручиим испитом из области заштите животне средине, са најмање двије године радног искуства;
- Један дипломирани инжењер технологије са лиценцом за израду техничке документације, технолошка фаза - технолошке подлоге приликом пројектовања објеката и надзор, са најмање двије године радног искуства;
- Два бушача са средњом стручном спремом - смјер геобушач, и искуством од најмање 3 године на пословима бушења.

Квалификацију и искуство кључних лица предложених за извршење уговора понуђач доказује радним биографијама са образовним и професионалним квалификацијама (копија диплому за инжењера, Свједочанство за геобушаче, потврде о положеном стручном испиту, лиценце и потврде о радном искуству) кључних лица која су одговорна за вршење услуга које су везане за предмет набавке или достављањем уговора о ангажовању лица које је одговорно за извршење услуга, уколико понуђач не може испунити квалификациони услов сопственим ресурсима.

13. У складу са чланом 50. став 1. тачка е и ф) понуђачи су обавезни доставити доказе о посједовању следеће опреме:

- Бушаћу гарнитуру за бушење истражних бушотина која може бушити и ДТХ методом са исговременим зацјевљењем челичним цијевима током бушења, са пратећом опремом (преносиви компресор минималних карактеристика притисак 25 бара, проток ваздуха 25м3/мин;
- Лабораторијску опрему прилагођену кориштењу на терену (ин ситу);
- Опрему за мјерење садржаја пијеска (имхофови лијевци);

- Опрему за мјерење мутноће воде (турбидиметар);
- Лабораторијска опрема и уређаји за обављање физичко-хемијских анализа:
- Уређај за континуирано узимање узорака;
- Спектрометар са инфрацрвеном Фуријеовом транформацијом (ФТИР);
- Течни хроматограф под високим притиском (ХПЛЦ) са три детектора (ДАД, ФЛД и МС);
- Гасни фроматограф са масеним детекгором (ГЦ-МС);
- Гасни фроматограф са два детектора (ФИД-ЕЦД);
- Уређај за одређивање укулног органског угљеника и укупнпог азота (ТОЦ/ТН);
- Уређај за одређивање азот по Кјелдахлу

Индуктивно куплована плазма са оптичком емисионом спектрометријом (ИЦП-ОЕС);

- Атомски асорпциони спекгрофотометар (ААС);
- УВ-ВИС спектрофотометар
- Уређај за одређивање БПК.

У тачки 12. тендерске документације уговорни орган наводи да понуђач мора доставити доказе да има на располагању најмање:

- Један дипломирани инжењер геологије, смјер хидрогеологија, са положеним стручним испитом и најмање двије године радног искуства;
- Два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине, са најмање двије године радног искуства;
- Један дипломирани инжењер технологије са лиценцом за израду техничке документације, технолошка фаза - технолошке подлоге приликом пројектовања објеката и надзор, са најмање двије године радног искуства;
- Два бушача са средњом стручном спремом - смјер геобушач, и искуством од најмање 3 године на пословима бушења.

Анексом 7. Тендерске документације -Образац за цијену понуде дата је спецификација услуга из које се неспорно може утврдити да је обавеза понуђача између осталог да изради пројекат детаљних хидрогеолошких истраживања гдје је у тачки 2. јасно назначено да исти мора бити у складу са Законом о геолошким истраживањима и подзаконским актима донесеним на основу њега, те израда раскопа уградња батерије пијезометра у тијелу депоније, израда елабората о резултатима хидрогеолошких истраживања, те израда студије о стању животне средине на локацији депоније „Тилић ада“ Зворник.

Доводећи у везу услове у погледу ангажованог стручног особља са описом послова датим у Анексу 7, сматрамо да уговорни орган није на правилан начин поставио услове из следећих разлога:

-уговорни орган захтијева ангажман два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине, са најмање двије године радног искуства, што није у складу са Правилником о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине - у даљем тексту Правилник („Службени гласник РС" број: 28/13, 74/18). Чланом 2. став 1. тачка б) и в) Правилника прописано је да послове из области заштите животне средине може обављати правно лице које у радном односу има следеће стручњаке:

један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из области технологије,

- један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из области технологије, хемије или заштите животне средине,

један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: пољопривреде, шумарства, биологије, један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: геологије, рударства, грађевинарства или архитектуре,

- један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: електротехнике, машинства или друге техничке струке, љекар специјалиста микробиологије или санитарне медицине или извршиоци из подт. 1) до 4);

в) запослени радници у правном лицу из става 1. овог члана морају имати најмање три године радног искуства у струци и положен стручни испит за оне струке за које се стручни испит полаже.

Из наведеног Правилника произилази да уговорни орган за израду студије стања животне средине може захтијевати ангажман искључиво лица која су наведена у Правилнику при чему се за дипломираног инжењера технологије не може захтијевати положен стручни испит из области заштите животне средине, већ искључиво из области за коју дипломирани инжењер технологије полаже стручни испит како је то прописано чланом 2. став 1. тачка в) Правилника, дакле ангажман дипломираног инжењера технологије са положеним стручним испитом.

Осим наведеног уговорни орган наводи да понуђач мора доказати да има на располагању два бушача са средњом стручном спремом - смјер геобушач, и искуством од најмање 3 године на пословима бушења, док се као доказ захтијева достављање свједочанства за геобушаче. За жалитеља није споран услов да мора имати на располагању два лица за руковање гарнитуром за истражно бушење-бушача и да су то лица ССС, међутим у Босни и Херцеговини не постоји средња школа у којој се може стећи звање геобушач већ те

послове обављају лица ССС која посједују увјерење о стручном оспособљавању које издају привредни субјекти овлаштени од стране Министрства рада и социјалне заштите РС.

Имајући у виду наведено предлажемо да се измијени тачка 12. тендерске документације на начин да се умјесто:

два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине, са најмање двије године радног искуства захтијева:

два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом са најмање двије године радног искуства, као и да се умјесто:

- Два бушача са средњом стручном спремом - смјер геобушач, и искуством од најмање 3 године на пословима бушења.

захтијева:

- Два лица са средњом стручном спремом и увјерењем о стручној оспособљености за руковање бушаћом гарнитуром, и искуством од најмање 3 године на пословима бушења за позицију бушач.

У тачки 13. тендерске документације уговорни орган наводи да су понуђачи у складу са чланом 50. став 1. тачка е и ф) дужни доставити доказе о посједовању следеће опреме:

> Бушаћу гарнитуру за бушење истражних бушотина која може бушити и ДТХ методом са истовременим зацјевљењем челичним цијевима током бушења, са пратећом опремом (преносиви компресор минималних карактеристика притисак 25 бара, проток ваздуха 25м3/мин;

> Лабораторијску опрему прилагођену кориштењу на терену (ин ситу);

- Опрему за мјерење садржаја пијеска (имхофови лијевци);
- Опрему за мјерење мутноће воде (турбидиметар);

> Лабораторијска опрема и уређаји за обављање физичко-хемијских анализа:

- Уређај за континуирано узимање узорака;
- Спектрометар са инфрацрвеном Фуријеовом транформацијом (ФТИР);
- Течни хроматограф под високим притиском (ХПЛЦ) са три детектора (ДАД, ФЛД и МС);
- Гасни фроматограф са масеним детекгором (ГЦ-МС);
- Гасни фроматограф са два детектора (ФИД-ЕЦД);
- Уређај за одређивање укулног органског угљеника и укупнпог азота (ТОЦ/ТН);
- Уређај за одређивање азот по Кјелдахлу

- Индуктивно куплована плазма са оптичком емисионом спектрометријом (ИЦП-ОЕС);
- Атомски асорпциони спекгрофотометар (ААС);
- УВ-ВИС спектрофотометар
- Уређај за одређивање БПК.

Прије свега указујемо да уговорни орган наводи да понуђач треба доставити „доказе о посједовању" наведене опреме међутим исти пропушта да наведе које доказе захтијева , што је у супротности са чланом 53. став 1. ЗЈН којим је прописано:

„ Уговорни орган дужан је припремити тендерску документацију у складу с одредбама овог закона и подзаконским актима. У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, а који су кандидатима/понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи "

Даље, уговорни орган наводи опрему коју понуђач мора имати на располагању при чему за сваку опрему даје посебну спецификацију што је неприхватљиво будући да се таквим поступањем „црта" опрема коју посједује тачно одређени понуђач. Напомињемо да уговорни орган у тачки 26. ТД као услов за потписивање уговора наводи достављање Лиценце за геолошка истраживања која се стиче након испуњавања одређених законских услова, рјешења о одобравању водопривредне лабораторије за рад за испитивање квалитета воде и лиценце из области заштите животне средине, што подразумијева и посједовање одређене опреме за геолошка истраживања, односно испитивање вода. Дакле, сваки понуђач који има лиценцу за геолошка истраживања, односно посједује све наведене лиценце истовремено посједује и опрему која је потребна за обављање тих послова, а што утврђује Републички геолошки инспектор записником, а на основу тога Министарство енергетике и рударства издаје лиценцу када су у питању геолошки истражни радови, односно Министарство пољопривреде, шумарства и водопривреде издаје овлаштење за испитивање вода, односно Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију лиценцу за заштиту животне средине.

Тако је чланом 11. став 1. Закона о геолошким истраживањима прописано:

„Детаљна геолошка истраживања, израду и ревизију геолошке документације, вођење књиге евиденције резерви минералних сировина и послове стручног надзора над извођењем геолошких истраживања врши правно лице које посједује лиценцу за геолошка истраживања (у даљем тексту: лиценца) "

Дакле, понуђачу који посједује лиценцу не може се ускратити обављање послова извођења геолошких истраживања, испитивања воде или израда студије стања животне средине на начин да се учешће истог у поступку јавне набавке условљава ДТХ методом код бушаће гарнитуре, или притиском 25 бара, протоком ваздуха 25м3/мин код преносивог компресора).

Такође, захтијеви у погледу гасног фроматографа са масеним детектором, затим уређају за одређивање азота по одређеним методама, течни хроматограф са тридетектора као и остале квалификације опреме имају искључиво ограничавајући карактер на конкуренцију. Уговорни орган нема овлаштење да постављеним условима ограничава стварну конкуренцију и услове прилагођава тачно одређеном понуђачу. Тако за уговорни орган није довољно достављање изјаве понуђача којом гарантује под пуном материјалном и кривичном одговорношћу да има на располагању опрему неопходну за реализацију предмета набавке а која укључује бушаћу гарнитуру за бушење истражних радова, хроматограф, уређај за одређивање азота већ додатно захтијева даје преносиви компресор карактеристика притисак 25 бара, проток ваздуха 25м3/мин, хроматограф са три детектора и сл. што је неосновано и није у складу са предметом набавке и материјалним прописима на основу којих се издаје овлаштење за обављање ових послова. Јасно је да машине и опрему тражених карактеристика посједује тачно одређен понуђач, јер се оправдано поставља питање због чега онда није наведена спецификација све опреме која се користи приликом реализације предмета набавке.

Такође, чланом 2. став 1. тачка ђ) Правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине прописано је да је за обављање псолова из области заштите животне средине потребно да привредни субјект посједује одређену опрему за испитивање вода при чему нити једном одредбом није наведена спецификација опреме како то наводи уговорни орган.

Сходно томе захтјеви да понуђач доказује да има опрему

> Бушаћу гарнитуру за бушење истражних бушотина која може бушити и ДТХ методом са истовременим зацјевљењем челичним цијевима током бушења, са пратећом опремом (преносиви компресор минималних карактеристика притисак 25 бара, проток ваздуха 2 5 м3/мин;

> Лабораторијску опрему прилагођену кориштењу на терену (ин ситу);

- Опрему за мјерење садржаја пијеска (имхофови лијевци);
- Опрему за мјерење мутноће воде (турбидиметар);

> Лабораторијска опрема и уређаји за обављање физичко-хемијских анализа:

- Уређај за континуирано узимање узорака;
- Спектрометар са инфрацрвеном Фуријеовом транформацијом (ФТИР);
- Течни хроматограф под високим притиском (ХПЛЦ) са три детектора (ДАД, ФЛД и МС);
- Гасни фроматограф са масеним детекгором (ГЦ-МС);
- Гасни фроматограф са два детектора (ФИД-ЕЦД);
- Уређај за одређивање укулног органског угљеника и укупнпог азота (ТОЦ/ТН);

- Уређај за одређивање азот по Кјелдахлу
- Индуктивно куплована плазма са оптичком емисионом спектрометријом (1ЦП-ОЕС);
- Атомски асорпциони спекгрофотометар (ААС);
- УВ-ВИС спектрофотометар
- Уређај за одређивање БПК.

су у супротности и са члановима 44. став 2. и 3. ЗЈН прописано је

(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 ефекат на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни.

Такође, указујемо да према члану 50. став 1. тачка е) ЗЈН уговорни орган од понуђача у дијелу који се односи на техничку опремљеност једино може захтијевати:

изјаву о техничкој опремљености и оспособљености и мјерама којима располаже пружалац услуга за извршење конкретних услуга и осигурање квалитета.

Сходо томе предлажемо да се тачка 13. тендерске документације измијени на начин да се умјесто доказа о посједовању следеће опреме:

> Бушаћу гарнитуру за бушење истражних бушотина која може бушити и ДТХ методом са истовременим зацјевљењем челичним цијевима током бушења, са пратећом опремом (преносиви компресор минималних карактеристика притисак 25 бара, проток ваздуха 25м3/мин;

> Лабораторијску опрему прилагођену кориштењу на терену (ин ситу);

- Опрему за мјерење садржаја пијеска (имхофови лијевци);
- Опрему за мјерење мутноће воде (турбидиметар);

> Лабораторијска опрема и уређаји за обављање физичко-хемијских анализа:

- Уређај за континуирано узимање узорака;
- Спектрометар са инфрацрвеном Фуријеовом транформацијом (ФТИР);
- Течни хроматограф под високим притиском (ХПЛЦ) са три детектора (ДАД, ФЛД и МС);

- Гасни фроматограф са масеним детекгором (ГЦ-МС);
- Гасни фроматограф са два детектора (ФИД-ЕЦД);
- Уређај за одређивање укулног органског угљеника и укупнпог азота (ТОЦ/ТН);
- Уређај за одређивање азот по Кјелдахлу
- Индуктивно куплована плазма са оптичком емисионом спектрометријом (ИЦП-ОЕС);
- Атомски асорпциони спекгрофотометар (ААС);
- УВ-ВИС спектрофотометар
- Уређај за одређивање БПК. сходно члану 50. став 1. тачка е) захтијева изјава понуђача о техничкој опремљености и оспособљености и мјерама којима располаже пружалац услуга за извршење конкретних услуга и осигурање квалитета

У тачки 26. тендерске документације уговорни орган наводи да ће изабрани понуђач као услов за потписивање уговора у року од 5 дана од дана пријема Одлуке о избору најповољнијег понуђача морати доставити лиценцу за геолошка истраживања, лиценцу о испуњености услова из области заштите животне средине и рјешење о одобравању водопривредне лабораторије за рад за испитивање квалитета воде, минимум ниво лабораторије категорије 2.

Сматрамо да услов према коме одабрани понуђач мора доставити и рјешење о одобравању водопривредне лабораторије за рад за испитивање квалитета воде, минимум ниво лабораторије категорије 2. није усклађен са чланом 2. став 1. тачка д) Правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине прописано је да правно лице

да има властиту лабораторију овлашћену за вршење анализа потребних за обављање стручних послова или закључен уговор о пословно-техничкој сарадњи са другом лабораторијом овлашћеном за те послове.

За жалитеља није спорно да привредни субјект који обавља дјелатност испитивања вода мора бити овлаштен за обављање тих послова међутим спорно је што уговорни орган захтијева да понуђач посједује такво овлаштење код чињенице да већ захтијева за истог лиценцу за геолошка истраживања и лиценцу о испуњености услова из области заштите животне средине. Према члану 2. став 1. тачка д) наведеног Правилника привредни субјект који обавља послове из области заштите животне средине послове испитивања вода може повјерити лабораторији која се тим бави, односно понуђач не мора посједовати лиценцу/рјешење већ је довољно да има закључен уговор о пословно-техничкој сарадњи са другом лабораторијом овлашћеном за те послове.

Предлажемо да се тачка 26. ТД измијени у дијелу који се односи на рјешење о одобравању водопривредне лабораторије за рад за испитивање квалитета воде, минимум ниво

лабораторије категорије 2. на начин да се наведена тачка допуни текстом „или уговор о пословно техничкој сарадњи са другом лабораторијом овлашћеном за те послове".

Предлажемо да размотрите и уважите жалбу и измијените Тендерску документацију у отвореном поступку јавне набавке „Израда студије утицаја стања животне средине за депонију Талић Ада", Обавјештење о набавци број :70-1-2-39-3-68/21 од 16.11.2021.године, односно да другостепени орган исту поништи.

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)

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

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

Тар.број 12-паушална награда 25%---------- 112.50 КМ

Укупно: ---------- 658,12 КМ

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 02-360--43/21 од 03.12.2021. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-3378/21 од 06.12.2021.године.

У Изјашњењу се истиче

Поступајући по жалби уговорни орган је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, али је неоснована, те Вам је заједно са изјашњењем и комплетном документацијом везаном за поступак против којег је изјављена, достављамо на даље поступање.

Подносилац Жалбе, наводи да жалбу подноси из разлога што услови из тендерске документације нису у складу са одредбама Закона о јавним набавкама и подзаконским актима донесеним на њега и материјалним прописима који се примењују у овој области.

Жалбени наводи се односе на тачке 12,13 и 26 тендерске документацијеи

Имајући у виду да је уговорни орган утврдио да је жалба неоснована, достављамо Вам изјашњење на све наводе подносиоца жалбе:

- Лиценца се издаје по наведеном правилнику којим се дефинишу минимални услови за обављање дјелатности, али то нису по аутоматизму и докази за техничку и професионалну способност у поступку набавке за сваки конкретан посао у смислу члана 50. и члана 51. ЗЈН.

Израду студије стања животне средине (позиција 9.) може обављати правно лице са траженом лиценцом, али за анализе и мјерења по позицијама 10. до 17. су неопходна и два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине, са најмање двије године радног искуства у смислу техничке и професионалне способности у поступку набавке за овај конкретан посао у смислу члана 50. и члана 51. ЗЈН. Ради се о пословима од чијих резултата зависе улазни подаци за успјешност будуће фазе пројектовања и реализације санације депоније отпада која се налази у непосредној близини садашњих и будућих изворишта градског водовода. Постављаним захтјевима за техничку и професионалну способност у поступку набавке није ограничена могућност учешћа у поступку ЈН нити смањена конкуренција. Кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који с њима има. У том случају, мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе. Под истим условима група понуђача може се ослонити на капацитете учесника групе или других привредних субјеката (члан 48 ЗЈН). Сматрамо да је примједба жалиоца неоснована.

Жалилац наводи да је у тачки 7 тендерске документације - образац за цијену понуде, дата спецификација услуга из које се непосредно може утврдити да је обавеза понуђача да изради пројекат детаљних хидрогеолошких истраживања (тачка 2), израда раскопа (тачка 6) уградња батерије пијезометара у тијелу депоније (тачка 7), израда елеабората о резултатаима хидрогеолошких истраживања (тачка 8), те израда студије о стању животне средине на локацији депоније „Тилића ада" Зворник (тачка 17).

Тачно је да су анексом 7 дате спецификација услуга из којих се непосредно може утврдити обавеза понуђача. Управо из специфицираних услуга уочава се комплексност и озбиљност комплетне набавке, из чега произилазе и конкретни захтеви за кадровима и опремом. Евидентно је да се жалилац позива само на активности под тачкама 2, 6, 7, 8 и 17, при чему занемарује читав низ битних услуга које су у директној вези за траженим кадровима и опремом, као што су: уградња 3 пијезометра непосредно уз тијело депоније (тачка 5), физичко-хемијска анализа вода из два плитка пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 9), физичко- хемијска анализа вода из два дубока пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 10), одређивање морфолошког састава депонованог отпада из 2 раскопа (тачка 11), физичко- хемијска анализа вода из пијезометара постављених непосредно уз тијелу депоније (тачка 12), Индикативна мјерења квалитета ваздуха у близини тела депоније, а изван граница депоније (тачка13), мјерење нивоа амбијенталне буке (тачка 14), узорковање и анализа површинског слоја земљишта у близини тела депоније а изван граница депоније (тачка 15), узорковање и анализа квалитета воде реке Дрине (тачка 16).

Уговорни орган сматра да су за обављање специфицираних послова у захтеваном року управо потребни кадрови и опрема који се захтевају у тендерској документацији. Собзиром да је тежиште захтеване услуге експертиза стања животне средине на локацији депоније "Тилића ада", уговорни орган захтјева да понуђач услуге има запослена минимум два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства, те једног дипломираног инжењера технологије са Лиценцом за израду техничке документације, технолошка фаза -

технолошке подлоге приликом пројектовања објеката и надзор, и двије године радног искуства.

Жалилац тврди да захтјев за два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства, није у складу са Правилником о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (службени гласник Републике Српске број 28/13 и 74/18). Уговорни орган је између осталог захтевао да понуђач посједује Лиценцу о испуњености услова за обављање дјелатности из области заштите животне средине, издату од стране Министарства за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске, при чему уговорни орган не улази у услове који су потребни понуђачу за добијање захтјеване Лиценце.

Жалилац тврди да уговорни орган није на правилан начин поставио услове приликом захтјевања ангажовања два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства, позивајући се на члан 2, став 1. тачка б) и в) Правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (службени гласник Републике Српске број 28/13), у којем су прописани минимални кадровски услови које правно лице треба да испуњава да би добило лиценцу за обављање послова из области заштите животне средине.

Имајући у виду обим и сложеност посла, те захтјеване рокове за реализацију јавне набавке, Уговорни орган је између осталог захтјевао минимум два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства,

Тачно је да су у члану 2. став 1, подтачка б) Правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (службени гласник Републике Српске број 28/13), предвиђени минимум следећи кадрови:

1) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из области технологије,

2) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из области технологије, хемије или заштите животне средине,

3) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: пољопривреде, шумарства, биологије,

4) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: геологије, рударства, грађевинарства или архитектуре,

5) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: електротехнике, машинства или друге техничке

струке, љекар специјалиста микробиологије или санитарне медицине или извршиоии из подт. 1) до 4);

Али је такође евидентно да извршиоце под тачком 2) и 5) може заменити извршилац из области технологије са завршеним I циклусом образовања и 240 ЕЦТС бодова.

Тачно је да се у поменутом Правилнику (члан 2. став 1, подтачка в) за наведене кадрове тражи радно искуство од 3 године, али напомињемо да су тим правилником прописани услови за добијање лиценце за обављање послова из области заштите животне средине, а не услови за учешће на тендеру, за што је Уговорни орган проценио да су довољне 2 године радног искуства.

Тврдња жалиоца да уговорни орган за израду студије стања животне средине може захтјевати ангажман ИСКЉУЧИВО лица која су наведена у Правилником о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (Службени гласник Републике Српске, број 28/13 и 74/18) је НЕТАЧНА јер су у члану 2. Правилнику о измјенама и допунама правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (Службени гласник Републике Српске, број 74/18) наведене дјелатности из области заштите животне средине којима се утврђује управљање отпадом и квалитет ваздуха наведене, али нигде се не наводи да се за обављање ових дјелатности могу користити искључиво кадрови прописани чланом 2. наведеног Правилника.

Такође напомињемо да су чланом 2. наведеног правилника (Правилник о измјенама и допунама правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине, службени гласник Републике Српске, број 74/18) наведени стручни послови који се односе на дјелатности из области заштите животне средине којима се утврђује управљање отпадом и квалитет ваздуха наведене, који између осталих предвиђају и дјелатности дефинисане подтачком б) и в):

б) израду података о претходној процјени утицаја на животну средину,

в) израду студије о процјени утицаја на животну средину (у даљем тексту: студија),

Важно је напоменути да се расписана јавна набавка односи на "израду студије стања животне средине на депонији Тилића ада", а не на претходну процјену утицаја на животну средину - подтачка б) или на израду студије о процјени утицаја на животну средину - подтачка в). Претходна процјена утицаја и Студија о процјени утицаја раде се пројекте за које се претпоставља могући утицај на животну средину, док се израда "студије стања животне средине на депонији Тилића ада", обавља са циљем покретања даљих активности на санацији дивље депоније, за коју пројекат још није урађен, и које ће у будућности захтјевати и израду података о претходној процјени утицаја на животну средину, а могуће и израду студије о процјени утицаја на животну средину.

Услови за "израду студије стања животне средине на предметној локацији" нису прописани ни у једном Правилнику.

Измјеном и допуном правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (Службени гласник Републике Српске, број 74/18), члан 2, став 1, тачка в) је измењена тако да је избрисан део "за оне струке за које се стручни испит полаже", в) запослени радници у правном лицу из става 1. овог члана морају имати најмање три године радног искуства у струци и положен стручни испит.

Наводи жалиоца да се за дипломираног инжењера технологије не може захтјевати положен стручни испит из области заштите животне средине су неосновани, јер управо Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију као услов за издавање лиценце за обављање дјелатности из области заштите животне средине захтјевава да кадрови имају положен стручни испит из области заштите животне средине за кадрове у складу са Правилником о условима и начину полагања стручног испита за обављање дјелатности из области заштите животне средине („Службени гласник Републике Српске", број 105/16), којим је предвиђено да стручни испит из области заштите животне средине полажу и лица која су завршила основне студије из области технологије.

У систему школства у Босни и Херцеговини су стечена тражена стручна звања неопходна за извршење посла по позицијама 3. до 5.11. из ТД, тј. средња стручна спрема смјера геобушач, а уколико жалитељ не располаже траженим кадровима може формирати конзроцијум више правних лица, од којих ће члан конзорцијума који врше наведене послове располагати стручним особљем тражене квалификације, и да располаже лиценцом за геолошка истраживања коју је неопходно да достави након одлуке о додјели уговора. Кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који с њима има. У том случају, мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе. Под истим условима група понуђача може се ослонити на капацитете учесника групе или других привредних субјеката (члан 48 ЗЈН). Сматрамо да је примједба жалиоца неоснована.

Као што жалитељ наводи да је „обавеза понуђача између осталог да изради пројекат" то је позиција бр. 2 и за ову позицију израде Пројекта би се могла прихватити професионална способност извођача да посједује лиценцу, међутим за позиције 3. до 5.11. минимални услови за обављање дјелатностии добијање лиценце нису довољни за извршење конкретног посла. Нетачно је и произвољно тумачење жалитеља да „понуђач који има лиценцу за геолошка истраживања, односно посједује све наведене лиценце истовремено посједује и опрему која је потребна за обављање тих послова". У ТД су наведени и неопходни услови за професионалну и техничку оспособљеност извођача за извршење конкретних послова односно позиција из ТД. Лиценца се издаје по поступку, којим се дифинишу услови за обављање дјелатности, али то нису и довољни услови за професионалну и техничку оспособљеност извођача за извршење наведених послова по конкретној набавци. У овој процедури јавне набавке се ради о сложеним пословима, са могућим утицајима на садашње и будуће изворište - за дугорочно водоснабдијевање града, на реку Дрину и околно земљиште, те је у складу са неопходним радовима (специфицираним активностима) дата и метода бушења и неопходна опрема, због тога да се истраживањима добију стварне филтрационе карактеристике водоносног слоја (водопропусност) без додатака бентонитских глиновитих испирних течности ради избацивања набушеног материјала, јер

исти смањују природну водопропусност и дају лажне резултате од значаја за будућа пројектна рјешења санације депоније отпада. Такође ДТХ метода не ограничава конкуренцију јер извођачи деценијама користе ту методу, и опрема је доступна за набавку. За избацивање крупнозрних шљунковитих материјала при бушењу (позиција 5.1.) је неопходно обезбиједити компресор тражених минималних карактеристика. Уговорном органу су већ познати случајеви у околини Зворника, да реномиране компаније напусте посао након несупјешног посла и изгубљеног времена, а због своје неопремљености и зато су дефинисане минималне тражене карактеристике опреме. Овај захтјев не ограничава могућност учешћа у поступку ЈН нити има ограничавајући ефекат на конкуренцију, а омогућено је и учешће групе понуђача више правних лица у смислу испуњења услова по питању техничке оспособљености извођача за извршење наведених послова по конкретној набавци. Сматрамо да је примједба жалиоца неоснована.

- У тачки 13. тендерске документације управни орган наводи опрему коју понуђач мора посједовати. Сматрамо да је неоснована тврдња жалиоца да Управни орган није дао довољно информација за припрему захтјева за учешће.

НЕТАЧНА је тврдња жалиоца да је уговорни орган навео спецификацију опреме. Само су наведени генерални/уопштени називи опреме, а ни за једну наведену опрему нису дате специфичне спецификације (спецификације би подразумевале навођење мерних опсега за специфицирану опрему и осталих специфичних карактеристика, као и називе произвођача специфициране опреме).

Неоснована је тврдња жалиоца да су неосновани захтјеви за поседовање гасног хроматографа са масеним детектором, и течног хроматографа са три детектора, као и остале опреме, јер су управо наведени уређаји неопходни да се у процедним водама из тијела депоније и земљишту одреде специфични неорганski и органски контаминанти који се могу појавити у процједним водама и земљишту приликом распадања и излуживања депонованог отпада.

Неоснована је тврдња жалиоца да се не може захтјевати одређивање азота по одређеној методи (Kjeldahl), јер је управо метода по Kjeldahlu једина позната метода која омогућава одређивање органског азота у водама и земљишту. Различити произвођачи на тржишту нуде опрему за одређивање азота по Кјелдахлу.

На питање жалиоца због чега није наведена спецификација све опреме, поново напомињемо да спецификација није наведена ни за једну наведену опрему, већ су само наведени општи називи опреме уређаја за лабораторијску анализу, као и да су наведени минимални захтјеви у погледу техничке оспособљености понуђача, што подразумева само значајну/круцијалну опрему коју мора поседовати понуђач да би био у стању да квалитетно обави услуге за које је расписана набавка.Опрема од секундарног значаја није наведена.

Захтев жалиоца да се умјесто доказа о посједовању наведене опреме достави само ИЗЈАВА понуђача о техничкој опремљености и оспособљености је НЕОЗБИЉНА и НЕПРОФЕСИОНАЛНА, и за нас као Уговорни орган овакав захјев је неприхватљив.

Од наведене опреме специфицирана је само бушаћа гарнитура за ДТХ методу бушења и компресор наведених карактеристика због крупнозрних шљункова и самаца у долини ријеке Дрине, гдје се изводе радови. Наведену опрему на тржишту посједује више извођача, а ничим није смањена конкурентност јер жалитељ може наступати у оквиру групе понуђача уколико не посједује опрему неопходну за извршење посла. Било какво конвенцијално бушење са коришћењем бентонитских глинених испирних флуида би нанијело штету уговорном органу по питању добијања лажно повољнијих резултата који би били улазни подаци за израду будућег пројекта санације депоније отпада. Наиме, ради се о најбољим доступних техникама за бушење при истраживању подземних вода, које ничим не ограничава конкуренцију. Постављани захтјеви за техничку и професионалну способност у поступку набавке није ограничена могућност учешћа у поступку ЈН нити имају ограничавајући ефекат на конкуренцију. Истовремено зацјевљење ТОКОМ бушења са избацивањем набушеног материјала компримованим ваздухом је у условима крупнозрних шљункова и валутица у долини Дрине неопходно због одржавања стабилности зидова бушотине ТОКОМ бушења. Било какви додаци у испирну течност за избацивање набушеног материјала би такође довели до смањења филтрационих карактеристика око пијезометара и дали би лажно повољне резултате испитивања природних вриједности водопропусност јер су глине природни изолатор. Такви резултати испитивања би дали лажне улазне податке за будући пројекат санације депоније отпада и због тога је основано дефинисана метода бушења и неопходна механизација одн. опрема за бушење која се наводи у ТД. Сматрамо да је примједба жалиоца неоснована.

- Примједба на тачку 26. тендерске документације је неоснована. Жалилац се позива на члан 2. став 1. тачка д), који гласи: "да има властиту лабораторију овлашћену за вршење анализа потребних за обављање стручних послова или закључен уговор о пословно-техничкој сарадњи са другом лабораторијом овлашћеном за те послове". Из спецификације захтјеваних услуга видљиво је да је велики акценат стављен на физичко-хемијску анализу воде (физичко-хемијска анализа вода из два плитка пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 9), физичко- хемијска анализа вода из два дубока пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 10), физичко-хемијска анализа вода из пијезометара постављених непосредно уз тијелу депоније (тачка 12), узорковање и анализа квалитета воде реке Дрине (тачка 16)), као и да се највећи утицај депоније очекује управо на подземне воде и реку Дрину, па је у складу са тим уговорни орган одлучио да захтјевамо од понуђача да има властиту лабораторију овлашћену за вршење анализа потребних за обављање стручних послова, односно у конкретном случају да посједује Рјешења о одобрењу за рад водопривредне лабораторије за контролу квалитета вода минимум ниво лабораторије 2. категорије. Управни орган подсјећа жалиоца да уколико не испуњава поједине услове из тендерске документације (конкретно уколико не властиту лабораторију за испитивање квалитета вода, односно не посједује рјешење за контролу квалитета вода), да има право да склопи конзорциони уговор са институцијом која има овлашћење за испитивање квалитета вода и да наступе заједно као конзорцијум.

Закон о јавним набавкама је дефинисао да кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који с њима има. У том случају, мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе. Под истим условима група понуђача

може се ослонити на капацитете учесника групе или других привредних субјеката (члан 48 ЗЈН). Сматрамо да је примједба жалиоца неоснована.

Узимајући у обзир напријед наведено уговорни орган сматра да жалбу кандидата Институт за грађевинарство „HG" д.о.о. Бања Лука, треба одбити као неосновану, јер подносилац жалбе није навео ниједан ваљан доказ да је његова жалба основана, као ни да је дошло до погрешног тумачења и погрешне примјене Закона о јавним набавкама БиХ, па самим тим понуђач нема ни право на накнаду захтјеваних трошкова поступка.

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 тачни .

Овај орган је према жалбеном наводу који гласи: „ Жалбу улажемо на тачке 12., 13.1 26. тендерске документације које гласе:.

12. У складу са чланом 48. и 50. став 1. тачка б) понуђачи цв обавезни доставити:

- образовне и професионалне квалификације даваоца услуга, нарочито квалификације лица које је одговорно за вршење конкретних услуга, а најмање да има на располагању:

- Један дипломирани инжењер геологије, смјер хидрогеологија, са положеним стручним испитом и најмање двије године радног искуства;
- Два дипломирана инжењера технологије са положвним стручиим испитом из области заштите животне средине, са најмање двије године радног искуства;
- Један дипломирани инжењер технологије са лиценцом за израду техничке документације, технолошка фаза - технолошке подлоге приликом пројектовања објеката и надзор, са најмање двије године радног искуства;
- Два бушача са средњом стручном спремом - смјер геобушач, и искуством од најмање 3 године на пословима бушења.

Квалификацију и искуство кључних лица предложених за извршење уговора понуђач доказује радним биографијама са образовним и професионалним квалификацијама (копија диплому за инжењера, Свједочанство за геобушаче, потврде о положеном стручном испиту, лиценце и потврде о радном искуству) кључних лица која су одговорна за вршење услуга

које су везане за предмет набавке или достављањем уговора о ангажовању лица које је одговорно за извршење услуга, уколико понуђач не може испунити квалификациони услов сопственим ресурсима.

13. У складу са чланом 50. став 1. тачка е и ф) понуђачи су обавезни доставити доказе о посједовању следеће опреме:

- Бушаћу гарнитуру за бушење истражних бушотина која може бушити и ДТХ методом са истовременим зацјевљењем челичним цијевима током бушења, са пратећом опремом (преносиви компресор минималних карактеристика притисак 25 бара, проток ваздуха 25м3/мин;
- Лабораторијску опрему прилагођену кориштењу на терену (ин ситу);
- Опрему за мјерење садржаја пијеска (имхофови лијевци);
- Опрему за мјерење мутноће воде (турбидиметар);
- Лабораторијска опрема и уређаји за обављање физичко-хемијских анализа:
- Уређај за континуирано узимање узорака;
- Спектрометар са инфрацрвеном Фуријеовом транформацијом (ФТИР);
- Течни хроматограф под високим притиском (ХПЛЦ) са три детектора (ДАД, ФЛД и МС);
- Гасни фроматограф са масеним детекгором (ГЦ-МС);
- Гасни фроматограф са два детектора (ФИД-ЕЦД);
- Уређај за одређивање укупног органског угљеника и укупнпог азота (ТОЦ/ТН);
- Уређај за одређивање азот по Кјелдахлу

Индуктивно куплована плазма са оптичком емисионом спектрометријом (ИЦП-ОЕС);

- Атомски асорпциони спекгрофотометар (ААС);
- УВ-ВИС спектрофотометар
- Уређај за одређивање БПК", овај орган је извршио увид у ТД-у, те на основу изјашњења уговорног органа који посебно истиче; „Лиценца се издаје по наведеном правилнику којим се дефинишу минимални услови за обављање дјелатности, али то нису по аутоматизму и докази за техничку и професионалну способност у поступку набавке за сваки конкретан посао у смислу члана 50. и члана 51. ЗЈН.

Израду студије стања животне средине (позиција 9.) може обављати правно лице са траженом лиценцом, али за анализе и мјерења по позицијама 10. до 17. су неопходна и два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите

животне средине, са најмање двије године радног искуства у смислу техничке и професионалне способности у поступку набавке за овај конкретан посао у смислу члана 50. и члана 51. ЗЈН", овај орган сматра да су овако постављени услови несразмјерни предмету јавне набавке или их уговорни орган није довољно добро објаснио.

Није спорно да уговорни орган има дискреционо право поставити као услов за квалификацију понуђача, техничку и професионалну способност али да ту способност мора усмјерити на предмет јавне набавке само у смислу своје сигурности да ће уговор бити успјешно реализован те да уговорни орган може тражити и гаранцију за озбиљност понуде чиме смањује ризик појаве неозбиљних и неквалификованих понуђача за реализацију посла.

Уговорни орган може поставити и гаранцију за успјешну реализацију уговора чиме такође себи смањује ризик а изабраном понуђачу даје одговорност у техничком, професионалном, финансијском и сваком другом погледу, јер код нереализације уговора такав понуђач трпи огромну финансијску штету чиме он као привредни субјект неби себе доводио у такву ситуацију ако није способан реализовати уговор јавне набавке.

Уговорни орган даље наводи; „Ради се о пословима од чијих резултата зависе улазни подаци за успјешност будуће фазе пројектовања и реализације санације депоније отпада која се налази у непосредној близини садашњих и будућих изворишта градског водовода. Постављаним захтјевима за техничку и професионалну способност у поступку набавке није ограничена могућност учешћа у поступку ЈН нити смањена конкуренција. Кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који с њима има. У том случају, мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе. Под истим условима група понуђача може се ослонити на капацитете учесника групе или других привредних субјеката (члан 48 ЗЈН)", мишљења смо да привредни субјект има право да се удружује у групу понуђача или да прави конзорциј, али не да то елиминаторни услов који поставља уговорни орган , односно да се превредни субјект не може појавити под оваквим условима као јединка већ искључиво као група понуђача, у том случају овакав услов јесте дискриминаторан и сужава конкуренцију што је у супротности са законским одредбама.

Даље уговорни орган истиче; „Жалилац наводи да је у тачки 7 тендерске документације - образац за цијену понуде, дата спецификација услуга из које се непосредно може утврдити да је обавеза понуђача да изради пројекат детаљних хидрогеолошких истраживања (тачка 2), израда раскопа (тачка 6) уградња батерије пијезометара у тијелу депоније (тачка 7), израда елеабората о резултатаима хидрогеолошких истраживања (тачка 8), те израда студије о стању животне средине на локацији депоније „Тилића ада" Зворник (тачка 17).

Тачно је да су анексом 7 дате спецификација услуга из којих се непосредно може утврдити обавеза понуђача. Управо из специфицираних услуга уочава се комплексност и озбиљност комплетне набавке, из чега произилазе и конкретни захтеви за кадровима и опремом. Евидентно је да се жалилац позива само на активности под тачкама 2, 6, 7, 8 и 17, при чему занемарује читав низ битних услуга које су у директној вези за траженим кадровима и

опремом, као што су: уградња 3 пијезометра непосредно уз тијело депоније (тачка 5), физичко-хемијска анализа вода из два плитка пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 9), физичко- хемијска анализа вода из два дубока пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 10), одређивање морфолошког састава депонованог отпада из 2 раскопа (тачка 11), физичко- хемијска анализа вода из пијезометара постављених непосредно уз тијелу депоније (тачка 12), Индикативна мјерења квалитета ваздуха у близини тела депоније, а изван граница депоније (тачка13), мјерење нивоа амбијенталне буке (тачка 14), узорковање и анализа површинског слоја земљишта у близини тела депоније а изван граница депоније (тачка 15), узорковање и анализа квалитета воде реке Дрине (тачка 16).

Уговорни орган сматра да су за обављање специфицираних послова у захтеваном року управо потребни кадрови и опрема који се захтевају у тендерској документацији. Собзиром да је тежиште захтеване услуге експертиза стања животне средине на локацији депоније "Тилића ада", уговорни орган захтјева да понуђач услуге има запослена минимум два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства, те једног дипломираног инжењера технологије са Лиценцом за израду техничке документације, технолошка фаза - технолошке подлоге приликом пројектовања објеката и надзор, и двије године радног искуства", овај орган мисли да је овакав став контрадикторан јер за неке параметре који су постављени законским и подзаконским актима материјалног права, уговорни орган смањује услове а за неке који су дефинисани као обавеза испуњења добијања лиценце за обављање одређеног посла, тражи додатне услове који прелазе законске и подзаконске обавезе.

То се види из његовог даљњег излагања када каже; „Жалилац тврди да захтјев за два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства, није у складу са Правилником о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (службени гласник Републике Српске број 28/13 и 74/18). Уговорни орган је између осталог захтевао да понуђач посједује Лиценцу о испуњености услова за обављање дјелатности из области заштите животне средине, издату од стране Министарства за просторно уређење, грађевинарство и екологију Републике Српске, при чему уговорни орган не улази у услове који су потребни понуђачу за добијање захтјеване Лиценце.

Жалилац тврди да уговорни орган није на правилан начин поставио услове приликом захтјевања ангажовања два дипломирана инжењера технологије са положеним стручним испитом из области заштите животне средине са минимум две године радног искуства, позивајући се на члан 2, став 1. тачка б) и в) Правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (службени гласник Републике Српске број 28/13), у којем су прописани минимални кадровски услови које правно лице треба да испуњава да би добило лиценцу за обављање послова из области заштите животне средине".

Дакле, уговорни орган није морао додатно тражити техничку способност, од привредног субјекта поред лиценце за обављање послова из области заштите животне средине ако је то услов добијања лиценце за одређени посао, те свако тражење више од тога је несразмјерно предмету јавне набавке односно ограничава конкуренцију.

Уговорни орган каже следеће; „Тачно је да су у члану 2. став 1, подтачка б) Правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (службени гласник Републике Српске број 28/13), предвиђени минимум следећи кадрови:

1) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из области технологије,

2) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из области технологије, хемије или заштите животне средине,

3) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: пољопривреде, шумарства, биологије,

4) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: геологије, рударства, грађевинарства или архитектуре,

5) један извршилац са завршеним првим циклусом студијског образовања и 240 ЕЦТС бодова из једне од сљедећих области: електротехнике, машинства или друге техничке струке, љекар специјалиста микробиологије или санитарне медицине или извршиоии из подт. 1) до 4);

Али је такође евидентно да извршиоце под тачком 2) и 5) може заменити извршилац из области технологије са завршеним I циклусом образовања и 240 ЕЦТС бодова“ али је ограничио могућност да се по основу других тачака може појавити неко ко испуњава постављене услове.

Ако неко има лиценцу, а за исту је потребно искуство од три године онда став уговорног органа који каже: „Тачно је да се у поменутом Правилнику (члан 2. став 1, подтачка в) за наведене кадрове тражи радно искуство од 3 године, али напомињемо да су тим правилником прописани услови за добијање лиценце за обављање послова из области заштите животне средине, а не услови за учешће на тендеру, за што је Уговорни орган проценио да су довољне 2 године радног искуства“ потпуно неаргументован јер се процјена уговорног органа мора заснивати на актима и чињеницама материјалног права.

Контрадикторност се огледа у даљњем излагању уговорног органа који каже; „Такође напомињемо да су чланом 2. наведеног правилника (Правилник о измјенама и допунама правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине, службени гласник Републике Српске, број 74/18) наведени стручни послови који се односе на дјелатности из области заштите животне средине којима се утврђује управљање отпадом и квалитет ваздуха наведене, који између осталих предвиђају и дјелатности дефинисане подтачком б) и в):

б) израду података о претходној процјени утицаја на животну средину,

в) израду студије о процјени утицаја на животну средину (у даљем тексту: студија),

Важно је напоменути да се расписана јавна набавка односи на "израду студије стања животне средине на депонији Тилића ада", а не на претходну процјену утицаја на животну средину - подтачка б) или на израду студије о процјени утицаја на животну средину - подтачка в). Претходна процјена утицаја и Студија о процјени утицаја раде се пројекте за које се претпоставља могући утицај на животну средину, док се израда "студије стања животне средине на депонији Тилића ада", обавља са циљем покретања даљих активности на санацији дивље депоније, за коју пројекат још није урађен, и које ће у будућности захтјевати и израду података о претходној процјени утицаја на животну средину, а могуће и израду студије о процјени утицаја на животну средину", говори да се поред јавне набавке која је предмет набавке , скривају и неки други послови који неби смјели бити непознаница, односно исти се морају уврстити у постојећу набавку или ће бити посебна јавна набавка са одређеним условима које одреди уговорни орган у том ТД-у.

Несклад постављених услова у ТД-у од стране уговорног органа, са материјалним прописима, сам уговорни орган истиче; „ Измјеном и допуном правилника о условима за обављање дјелатности из области заштите животне средине (Службени гласник Републике Српске, број 74/18), члан 2, став 1, тачка в) је измењена тако да је избрисан део "за оне струке за које се стручни испит полаже", в) запослени радници у правном лицу из става 1. овог члана морају имати најмање три године радног искуства у струци и положен стручни испит", а затим наводи: „Наводи жалиоца да се за дипломираног инжењера технологије не може захтјевати положен стручни испит из области заштите животне средине су неосновани, јер управо Министарство за просторно уређење, грађевинарство и екологију како услов за издавање лиценце за обављање дјелатности из области заштите животне средине захтјевава да кадрови имају положен стручни испит из области заштите животне средине за кадрове у складу са Правилником о условима и начину полагања стручног испита за обављање дјелатности из области заштите животне средине („Службени гласник Републике Српске", број 105/16), којим је предвиђено да стручни испит из области заштите животне средине полажу и лица која су завршила основне студије из области технологије" говори да је ТД-а сачињена супротно материјалним прописима када су у питању техничка и професионална способност.

Стога је овај жалбени навод основан.

Жалбени навод који се односи на услове стручне спреме геобушача који сматра да таквог занимања нема са ССС већ да се по завршеној ССС иде на доквалификацију тог занимања, уговорни орган каже: „У систему школства у Босни и Херцеговини су стечена тражена стручна звања неопходна за извршење посла по позицијама 3. до 5.11. из ТД, тј. средња стручна спрема смјера геобушач, а уколико жалитељ не располаже траженим кадровима може формирати конзроцијум више правних лица, од којих ће члан конзорцијума који врше наведене послове располагати стручним особљем тражене квалификације, и да располаже лиценцом за геолошка истраживања коју је неопходно да достави након одлуке о додјели уговора", мишљења смо да уговорни орган није дао одговор на жалбени навод, јер није спорно дали жалилац има или нема траженог радника наведеног занимања, већ да ли исти

може имати свједочанство тог занимања које се тражи или је то по жалиоцу увјерење о оспособљености радника наведеног занимања.

Ако уговорни орган има сазнања да за одређено занимање има ССС-а, онда је то као доказ могао и приложити у свом изјашњењу. Стога овај орган није могао утврдити основаност жалбеног навода, нити може потврдити демант који истиче уговорни орган, обзиром да је терет доказивања на странкама у поступку јавне набавке.

Жалбени навод који се односи на тачку 26. ТД-е, где се тражи да понуђач мора имати у власништву одговарајућу лабораторију, овај орган сматра основаним управо из контрадикторности уговорног органа када каже: „Примједба на тачку 26. тендерске документације је неоснована. Жалилац се позива на члан 2. став 1. тачка д), који гласи: "да има властиту лабораторију овлашћену за вршење анализа потребних за обављање стручних послова или закључен уговор о пословно-техничкој сарадњи са другом лабораторијом овлашћеном за те послове". Из спецификације захтјеваних услуга видљиво је да је велики акценат стављен на физичко-хемијску анализу воде (физичко-хемијска анализа вода из два плитка пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 9), физичко- хемијска анализа вода из два дубока пијезометара постављена у тијелу депоније (тачка 10), физичко-хемијска анализа вода из пијезометара постављених непосредно уз тијелу депоније (тачка 12), узорковање и анализа квалитета воде реке Дрине (тачка 16)), као и да се највећи утицај депоније очекује управо на подземне воде и реку Дрину, па је у складу са тим уговорни орган одлучио да захтјевамо од понуђача да има властиту лабораторију овлашћену за вршење анализа потребних за обављање стручних послова, односно у конкретном случају да посједује Рјешења о одобрењу за рад водопривредне лабораторије за контролу квалитета вода минимум ниво лабораторије 2. категорије" јер степен и величина посла ничим не оправдава овакав услов који је постављен ТД-ом.

Даљњи дио текста је такође контрадикторан са предходним јер смо мишљења да га је требао уврстити као услов ТД-а.

Тако уговорни орган каже: „Управни орган подсјећа жалиоца да уколико не испуњава поједине услове из тендерске документације (конкретно уколико не властиту лабораторију за испитивање квалитета вода, односно не посједује рјешење за контролу квалитета вода), да има право да склопи конзорциони уговор са институцијом која има овлашћење за испитивање квалитета вода и да наступе заједно као конзорцијум", чиме потврђује искључиву дискриминацију овако постављеним условом а не како он то наводи на спцифичност и обим посла

Закон о јавним набавкама је дефинисао да кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који с њима има. У том случају, мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе чиме се избјегава искључивост и дискриминација потенцијалних понуђача.

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 2.000,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

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

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

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан управни акт. Против овог Рјешења може се , поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Драган Билић дипл.правник

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција