BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3184-7/19
Mostar, 13.01.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 035004 20 U Sarajevo od 14.12.2021. godine donesene u upravnom sporu tužitelja Riba Neretva d.d. Konjic pokrenutog protiv Rješenja Ureda za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, broj: JN2-03-07-1-3184-3/19 od 06.02.2020. godine donesenog po žalbi Riba Neretva d.d. Konjic uložena na Tendersku dokumentaciju broj: 10202-157/19 od rujna 2019. godine, u otvorenom postupku *„Nabava autohtonih vrsta riblje mlađi/ribe mekousna pastrmka za poribljavanje ribolovne zone voda sliva rijeke Neretve na kojoj pravo upravljanja ribljim fondom ostvaruje Udruženje građana „Organizacija sportskih ribolovaca" Konjic*, ugovornog tijela JP Elektroprivreda BiH, Podružnica Hidroelektrane na Neretvi, Jablanica, na temelju članaka 93. stavak (7), 104., 111. stavak (10) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 13.01.2022. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. 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

JP Elektroprivreda BiH, Podružnica Hidroelektrane na Neretvi, Jablanica (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je dana 26.9.2019. godine objavilo Obavijest o nabavi broj 1409-1-1-135-3-87/19 kojim započinje otvoreni postupak javne nabave *„Nabava autohtonih vrsta riblje mlađi/ribe mekousna pastrmka za poribljavanje ribolovne zone voda sliva rijeke Neretve na kojoj pravo upravljanja ribljim fondom ostvaruje Udruženje građana „Organizacija sportskih ribolovaca" Konjic.*

Privredno društvo „Riba Neretva" d.d. Konjic (u daljem tekstu: **Žalitelj**) uložio je žalbu broj: 03-181/19 dana 04.10.2019. godine putem Ugovornog tijela zbog povrede Odredbi zakonskih i podzakonskih akata u pozivu za podnošenje ponuda u otvorenim postupcima javne nabave *„Nabava autohtonih vrsta riblje mlađi/ribe mekousna pastrmka za poribljavanje ribolovne zone voda sliva rijeke Neretve na kojoj pravo upravljanja ribljim fondom ostvaruje Udruženje građana*

„Organizacija sportskih ribolovaca" Konjic, Tenderska dokumentacija broj: 10202-157/19 od rujna 2019. godine.

Rješenjem Ureda za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, broj: JN2-03-07-1-3184-3/19 od 06.2.2020. godine odbijena je kao neutemeljena žalba (točka 1. dispozitiva), poništena je osporavana tenderska dokumentacija zajedno sa gore navedenom obavijesti o nabavi (točka 2. dispozitiva) i odbijen je zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM (točka 3. dispozitiva).

Rješavajući u upravnom sporu tužitelja Riba Neretva d.d. Konjic, Sud Bosne i Hercegovine je donio Presudu, broj: S1 3 U 035004 20 U Sarajevo od 14.12.2021. godine kojom je tužba uvažena, osporeno rješenje poništeno u točkama 1. i 3. dispozitiva i predmet je vraćen na ponovni postupak, a u preostalom dijelu rješenje ostaje na pravnoj snazi.

Rješavajući u ponovnom postupku, ovo tijelo je ponovno razmatralo žalbene navode Riba Neretva d.d. Konjic, imajući u vidu uputstva i pravni stav Suda Bosne i Hercegovine iz Presude, broj: S1 3 U 035004 20 U Sarajevo od 14.12.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:
Ugovorni organ je raspisao tender za javnu nabavku roba putem otvorenog postupka brojevi: 10202-152/19. 10202-156/19, 10202-157/19 i 10202-158/19. koji po mišljenju žalitelja. nije usklađen sa zakonskim i podzakonskim aktima Bosne i Hercegovine, niti međunarodnim standardima, a što žalitelj vidi u slijedećem:
U tački 3.4.1 .tenderske dokumentacije navedeno je da ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove, među kojima:
- da riblja mlađ / riba ima jasne genetičke karakteristike autohtone neretvanske populacije (LOT 1- glavatica, LOT 2-mekousna past nuka i LOT 3-potočna pastrmka), što je čini pogodnom za poribljavanje glavnog toka rijeke Neretve i njenih pritoka
- daje riblja mlađ/riba zdravstveno slobodna od uzročnika virusnih bolesti i prisutnosti uzročnika bakterijskih i parazitskih bolesti, ovaj itslov se odnosi na sve LOT-ove.

11 U tački 3.4.2. tenderske dokumentacije navedeno je da će se ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača izvršiti na osnovu slijedećih izjava i dokumentacije koju dostave ponuđači:
a) Original ili ovjerena kopija Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu (LOT I), neretvansku mekousnu pastrmku (LOT 2) i neretvansku potočnu pastrmku (LOT 3] izdat od strane Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotekinologiju Sarajevo ili drugog pravnog lica registrovanog za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, u skladu sa članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. Datum izdavanja Certifikata u porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu, neret\>ansku inekousnu pastrmku i neretvansku potočnu pastrmku treba biti iz 2019. godine.
b) Original ih ovjerena kopija Stručnog izvještaja o obavljenom zdravstvenom pregledu riba, izdat od strane ovlaštene laboratorije u Biti sa datumom izdavanja iz 2019,-e godine za sve uzraste riblje mladi, ribe kuje su predmet nabavke.

III Iza tačke 3.4.2.a) tenderske dokumentacije navedena je napomena koja glasi:

Ukoliko ponuđač ne dostavi certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku, glavaticui neretvansku mekousnu pastrmku, neretvansku potočnu pastrmku ili ako datum izdavanja Certifikatu o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu (LOT 1), neretvansku mekousnu pastrmku t LOT 2), neretvansku potočnu pastrmku (LOT 3), nije iz 2019. godine ili ako rezultati navedeni u Certifikatu o porijeklu i genetičkoj autohtonosti uzoraka potočne pastrmke/glavalice/mekousne pastnnke pokažu da nemaju genetičke karakteristike autohtonih neretvanskih populacija ili ako rezultati navedeni u Certifikatu o porijeklu i genetičkoj autohtonosti, sa genetičkog stanovišta preporučuju selektivno i ograničeno poribljavanje voda toka rijeke Neretve, razlog su za isključenje odnosno diskvalifikaciju ponuđača iz postupka nabavke.

IV U tački 4.2. (sadržaj ponude). navedeno je da ponuda treba sadržavati najmanje sljedeće dokumente, među kojima pod tačkom:

4.2.1 .p) Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za ribu, riblju mlađ koja je predmet nabavke u pobrojanim postupcima.

Razlog zašto su navedene odredbe nezakonite i suprotne podzakonskim aktima su sljedeće:

Ugovorni organ ne navodi da li je INGEB-Institut za genetičko inženjerstvo i biotehnologiju Sarajevo registrovano, a time i ovlašteno za izdavanje certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti predmetne nabavke, jer odredba člana 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH (u daljem tekstu ZOSR FBiH) kaže da poslove iz oblasti slatkovodnog ribarstva obavljaju pravna lica koja su registrovana za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda. Daje ovlašteni organ dužan dokazati daje INGEB registrovan u smislu člana 48. a time i ovlašten za izdavanje Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti predmeta javne nabavke, vidljivo je iz odluke URŽ JN2-03-07-1-1364-9/17 od 18.01.2018. godine, na stranici 7. odluke. Taj dokaz ne proizilazi iz osporene tenderske dokumentacije.

Isto tako iz osporene tenderske dokumentacije ne proizilazi da li se pod „drugim pravnim licem registrovanim za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda“, misli i na domaća i strana lica koja su registrovana za gore navedeno.

Tenderska dokumentacija ne sadrži ni uputu ponuđačima koje su to druga registrovana pravna lica za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda i kod kojih su organa registrovana (sud, ministarstva ili druga tijela) i u kojim državama.

Sve navedeno omogućava široko tumačenje navedenih dokumenata od strane ovlaštenog organa kao i široka diskreciona ovlaštenja u pogledu ocjene dostavljenih certifikata i kasnije dodjele ugovora sa odabranim ponuđačem, te stavlja pretjeran teret na ponuđače i dovodi ih u neizvjestan položaj.

Nadalje, nejasno je, neodređeno i nezakonito navođenje termina Jasne genetičke karakteristike autohtone neretvanske populacije" za predmet javne nabavke. Obzirom da svaka analiza/certifikat/uvjerenje o genetičkoj karakterizaciji sadrži određen procenat da određena riba /mlađ ima tražene genetske karakteristike, nejasno je na koji način bi se vršila ocjena ponuda u slučaju da određeni ponuđač dostavi certifikat sa npr. 90% potvrdom genetičke autohtonosti, ako njegova ponuda bude veća od ponuđača koji dostavi certifikat sa 87% potvrdom genetičke autohtonosti. Drugim riječima, izraz Jasne genetičke karakteristike autohtone neretvanske populacije", može dovesti do neravnopravnog tretmana ponuđača i stavlja pretjeran teret na ponuđače i dovodi ih u neizvjestan položaj.

Kad zahtijeva kao dokaz genetičke autohtonosti Certifikat iz člana 48. ZOSR, ugovorni organ se ne poziva na sisteme osiguranja kvaliteta koji se zasnivaju na odgovarajućim evropskim serijama standarda koje u potvrdila tijela koja su u skladu s evropskim serijama standarda koje se tiču izdavanja certifikata, niti navodi koje će druge dokaze prihvatiti o ekvivalentnim mjerama osiguranja kvaliteta od kandidata koji nemaju pristup takvim certifikatima. Zato je ugovorni organ bio dužan da navede koje dokaze i od kojih tijela će prihvatiti ako ponuđač ne dostavi certifikat INGEB-a.

Nejasne su i zbunjujuće, time i nezakonite odredbe člana V Okvirnog sporazuma (Aneksi 8.1, 8.II i 8.III), člana III nacrta pojedinačnog godišnjeg ugovora (Aneksi 9.1, 9.11 i 9.III) osporavane tenderske dokumentacije broj: 10202-152/19, te člana V Okvirnog sporazuma (Aneksi 8.), člana III nacrta pojedinačnog godišnjeg ugovora (Aneksi 9.) osporavane tenderske dokumentacije pod brojevima: 10202-156/19. 10202-157/19 i 10202-158/19, koji članovi navode da naručilac zadržava pravo da na dan poribljavanja o svom trošku izvrši kvantitativno-kvalitatativnu kontrolu ribe/riblje mladi predmeta nabavke, obzirom na Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti iste. Ukoliko Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti ribe/riblje mlađi poslije uzorkovanja na dan poribljavanja, pokaže manje od 80% učešća posmatrane ribnjačke populacije sa jedinkama autohtonih neretvanskih populacija ribe/mlađi predmeta nabavke, ugovorni organ će podnijeti zahtjev za protest bankarske garancije za dobro izvršenje posla odnosno bezuslovnu naplatu shodno odredbama ZOO.

Ovdje se nameću dva pitanja: putem kojeg lica će ugovorni organ vršiti kontrolu i da li će se dopustiti poribljavanje sa ribom/mlađi koja na dan poribljavanja pokaže manje ili 80% učešća posmatrane ribnjačke populacije ili će samo aktivirati bankarsku garanciju i neće dopustiti poribljavanje ili će dopustiti poribljavanje ribom/mladi koja ima manje od 80% učešća i aktivirati bankarsku garanciju. Ovo je relevantno zbog kvaliteta ribe/mlađi kojom je potrebno izvršiti poribljavanje, jer se poribljavanje u kvantitativno-kvalitativnom smislu mora vršiti u skladu sa ribarskom osnovom.

Zalitelj posebno ističe daje pribavio Akluelni izvod iz sudskog registra za INGEB, iz kojeg je jasno vidljivo da isti nije pravno lice registrovano za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda. Zbog značaja za ekosisteme i očuvanje autohtonosti ribljeg fonda, INGEB bi morao biti registrovan upravo za istraživanja iz gore navedenih oblasti, kako to uostalom i propisuje odredba člana 48. ZOSR FBiH. na koji se poziva ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji.

Po njegovom mišljenju djelatnosti INGEB-a: Ostalo istraživanje i eksperimentalni razvoj u prirodnim, tehničkim i tehnološkim naukama i Istraživanje i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji, ne ukazuju registraciju kakvu propisuje član 48. ZOSR F BiH, da bi se od istog mogao prihvatiti certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti koji bi sa sigurnošću potvrđivao da se radi upravo o ribi/mlađi sa jasnim genetičkim karakteristikama koje je čine pogodnom za poribljavanje glavnog toka rijeke Neretve i njenih pritoka.

DOKAZ: Aktuelni izvod Općinskog suda u Sarajevu broj: 065-0-RegZ -19-007579 od 18.9.2019. godine

Iz tenderske dokumentacije se ne vidi da INGEB izdaje Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti predmeta javne nabavke na okolnost genetičke autohtonosti. Ugovorni organ to svjesno i namjerno izbjegava navesti. Upravo naprotiv, INGEB u postupcima utvrđivanja genetske

autohtonosti izdaje Analizu, a ne certifikat, Stoje vidljivo iz Analize broj 542/17 od 24.10.2017. godine, koja je izrađena upravo na zahtjev ugovornog organa radi utvrđivanja autohtonosti uzgojne populacije jednog od ponuđača na tenderu, „LAKS" d.o.o.
Ističe da i ovom žalbom ponovno ukazuje na ono na što je ukazivano u ranijim žalbama na tendersku dokumentaciju ugovornog organa, te ističe i dodatne činjenice, a sve kako slijedi:
U Bosni i Hercegovini ne postoji akreditovana laboratorija/institucija/organ/tijelo sa akreditovanim metodom za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakterizacije autohtonosti za neretvansku potočnu pastrmku, neretvansku mekousnu pastrmku i neretvansku glavaticu. To je jasno vidljivo iz javno objavljenih podataka na web stranici BATA-Instituta za akreditiranje u BiH, po kojim podacima nijedna ustanova u BiH nije akreditovana za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakterizacije. Dakle, nije moguće da ijedan ponuđač pribavi valjan, objektivan i kvalitetan dokaz da riba/riblja mlađ iz tenderske dokumentacije ispunjava uvjete navedene naprijed u glavi i ove žalbe.
Kako u BiH nema akreditovane Laboratorije ili druge institucije za utvrđivanje genetičkog diverziteta-karakterizacije autohtonosti za. konkretno, neretvansku potočnu pastrmku i neretvansku glavaticu, nemoguće je sa sigurnošću koju propisuju međunarodni standardi, znati da je ijedan ponuđač ispunio ključni uvjet iz ponude da raspolaže sa ribljom mladi/ribom iz koja je predmet javne nabavke roba putem nabrojanih otvorenih postupaka.
Primjena međunarodnih standarda za određenu robu ili uslugu koja se pribavlja u postupku javne nabavke je obavezna. Ovo proizilazi iz odredbe člana 48. si.5. Zakona o javnim nabavkama BiH... Tužitelj, kad insistira na INGLB-u. kao nadležnom tijelu za davanje potvrde genetičkog diverziteta ili pravnim osobama iz člana 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu, ne poziva se na sisteme osiguranja kvalitete koji se zasnivaju na odgovarajućim evropskim serijama standarda koje su potvrdila tijela koja su u skladu s evropskom serijom standarda koje se tiču izdavanja certifikata.
Nadalje, smatra daje gornjim članovima tenderske dokumentacije (koji upućuju na organe od kojih se mogu pribaviti dokazi genetičkog diverziteta) prekršen i član 49. Zakona o javnim nabavkama, stav l.tačka e) koja propisuje da ugovorni organ u postupku javne nabavke može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj ili profesionalnoj osposobljenosti ponuđača, među kojima i uvjerenje koje izdaje nadležna institucija ili agencija za kontrolu kvaliteta, kojim se potvrđuje da na odgovarajući način tačno označena roba odgovara određenim specifikacijama ili normama, a što, kad je kvalitet u pitanju, upućuje na odredbu člana 48. st 5. Zakona o javnim nabavkama. Ovo iz razloga što je iz onog što je naprijed navedeno jasno da u BiH ne postoji akreditovana, time ni nadležna institucija za utvrđivanje genetičkog diver/iteta za ribu/riblju mlađ iz osporene javne nabavke roba, a ugovorni organ insistira da takvu potvrdu izda i analizu izvrši pomenuti Institut iz Sarajeva ili druga pravna lica za koja nema dokaza da postoje. Akreditovana, time i nadležna institucija za neku oblast može biti samo ona koju BATA takvom oglasi, kao i u svakoj drugoj državi. Citirane odredbe Zakona o javnim nabavkama ne ograničavaju iz koje zemlje mora biti nadležna institucija ili agencija za kontrolu kvaliteta, pa stoga smatramo da nije bilo nikakvih prepreka da se u tenderskoj dokumentaciji pribavi potvrda nadležne institucije iz bilo koje države, koja je akreditovana za utvrđivanje i određivanje genetičkog diver/iteta ribe/riblje mladi, jer svaka nadležna državna agencija primjenjuje iste međunarodne standarde za akreditaciju. Zato između ocjene određene iste robe. procesa, itd. koju izvrše nadležna akreditovana tijela u dvije različite države ne smije i ne može biti razlike.

Radi navedenog, ugovorni organ ne može insistirati na dokazu iz stava 4.2.1. tačka p) Tenderske dokumentacije, kad ovaj dokaz, u smislu potvrde genetičkog diverziteta - genetičke karakterizacije ribe/riblje mladi, nijedan ponuđač ne može dostaviti od Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotehnologiju iz Sarajeva ili druge pravne osobe iz člana 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. Iz istog razloga ne može u tenderskoj dokumentaciji stajati ni napomena iza tačke 3.4.2 a), niti se insistiranje na certifikatu Instituta iz Sarajeva ili drugih lica može pravdati preferencijalnim tretmanom domaćeg.

Smatra bitnim navesti i da su Odlukom Vijeća Ministara Bosne i Hercegovine o davanju ovlaštenja ispitnim laboratorij ama u BiH za ispitivanje, kontrolu i praćenje prisustva genetički modificiranih organizama u hrani i hrani za životinje (..SI. glasnik BiH", broj 15/10). članom 2„ za analizu hrane i hrane za životinje koja se sastoji, sadrži ili potiče od genetski modificiranih organizama, oviašćena 4. Laboratorija. Nijedan od laboratorija u ovom članu nije na listi BATA.

Zalitelj posebno napominje da u Bosni i Hercegovini ne postoji akreditovana laboratorija sa akreditovanim metodom za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakteri zacije autohtonosti za neretvansku potočnu pastrmku. neretvansku mekousnu pastrmku i neretvansku glavaticu. O ovomeje svoj stav dao URŽ. u svojim odlukama brojevi: JN2-03-07-1-1364-9/17 od 18.01.2018. godine, JN2-01.07-1-497-8/18 od 13.09.2018. godine i JN2-01.07-1-702-6/18 od 12.12.2018. godine.

Poseban razlog za poništenje tenderske dokumentacije, što navodi URŽ u rješenju broj: JN2-01.07-1-702-6/18 od 12.12.2018. godine, jeste mogućnost da dođe do ponovne kontrole predmeta javne nabavke s obzirom na genetičku pripadnost od strane istog organa (u ovoj odluci INGEB) koji je ranije dao potvrdu genetskog diverziteta. U svim međunarodno priznatim sistemima, ovo bi u najmanju ruku bio sukob interesa, jer kako će isti organ koji je dao jednu ocjenu za nešto, ponovno davati različitu ocjenu za to nešto i u kakvom bi to postupku trebalo biti. Kontrolu može vršiti samo neko po hijerarhiji, veće ili više tijelo i nekom drugom metodologijom, koja je pogodna da iskontroliše metod i rezultat koji je predmet kontrole. Ponovo se vraćamo na akreditaciju. Upravo akreditovano tijelo sa akreditovanim postupkom i opremom, daje traženi rezultat, praćen dokumentacijom o procesu, koja je transparentna i standardizovana.

Okolnost da ugovorni organ ponovno (po peti put) raspisuje javni poziv za nabavku iste robe-vrsta ribe kao i u ranijim javnim pozivima (na tri i odnose pomenute odluke URŽ), ukazuje na svjesno i uporno kršenje zakonskih i podzakonskih akata. Predlaže da se o ovom postupanju upozna nadležna Inspekcija i Tužiteljstvo radi razmatranja da pokrenu odgovarajuće postupke protiv ugovornog organa i odgovornih lica u istom, jer je jasno da ugovorni organ svjesno i namjerno želi kao dokaz genetičkog diverziteta uvesti dokument koji izdaje lice koje za to nije ni registrovano, ni ovlašteno ni akreditivano. Ovakvim postupcima u ranijim poribljavanjima nanesena je ogromna šteta po riblji fond rijeke Neretve, koja je poribljavana svim i svačim, radi zadovoljavanja interesa pojedinih tzv. „uzgajivača".

U Izjašnjenju na žalbu ugovorno tijelo navodi da su postupajući po žalbi razmotreni svi navodi iz žalbe, te je utvrđeno da žalba nije osnovana, te dalje navodi: Ugovorni organ je u tenderskimdokumentacijama 10202-152/19(LOTI, LOT2, LOT3), 10202-156/19, 10202-157/19 i 10202-158/19 pod tačkom 3.4.1. koja se odnosi na uslove vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača, naveo da isti moraju ispuniti minimalne uslove.

Također ugovorni organ je u gore navedenim tenderskim dokumentacijama pod tačkom 3.4.2. koja se odnosi na dokaze vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača, naveo da će ocjenu iste izvršiti na osnovu slijedećih izjava i dokumenata koje dostave i to:
a) Orginal ili ovjerena kopija Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu, neretvansku mekousnu pastrmku i neretvanska potočnu pastrmku izdat od strane Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotehnologiju Sarajevo ili drugog pravnog lica registrovanog za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, u skladu sa članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. Datum izdavanja Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu, neretvansku mekousnu pastrmku i neretvansku potočnu pastrmku treba biti iz 2019. godine,
b) Orginal ili ovjerena kopija Stručnog izvještaja o obavljenom zdravstvenom pregledu riba, izdat od strane ovlaštene laboratorije u BiH sa datumom izdavanja iz 2019. godine za sve uzraste riblje mlađi/ribe koje su predmet nabavke.
Iza tačke 3.4.2. a) tenderske dokumentacije navedena je napomena koja glasi:
Ukoliko ponuđač ne dostavi Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu/neretvansku potočnu pastrmku/neretvansku mekousnu pastrmku ili ako datum izdavanja Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu, za neretvansku potočnu pastrmku, neretvansku mekousnu pastrmku, nije iz 2019. godine ili ako rezultati navedeni u Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti uzoraka potočne pastrmke/giavatice/mekousne pastrmke pokažu da nemaju genetičke karakteristike autohtonih neretvanskih populacija ili ako rezultati navedeni u Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti, sa genetičkog stanovišta, preporučuje selektivno i ograničeno poribljavanje voda toka rijeke Neretve, razlog su za isključenje odnosno diskvalifikaciju ponuđača iz postupka nabavke
Na osnovu navoda iz Rješenja Ureda za razmatranje žalbi broj JN2-01.07-1-497-8/18 od 13.09.2018.godine i broj JN2-01.07-1-702-6/18. od 12.12.2018.godine, Ugovorni organ je uputio dopis prema Federalnom ministarstvu poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva koji se odnosi na izdavanje certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti riblje populacije vezano za što kvalitetniju izradu tenderske dokumentacije za nabavku riblje mlađi/ribe za poribljavanje sliva rijeke Neretve. U navedenom dopisu se između ostalog navodi: „daje kod propisivanja tenderske dokumentacije za predmetno pitanje potrebno postupati u skladu sa navedenim članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH, odnosno da certifikat o porjeklu i genetičkoj autohtonosti izdaju pravna lica koja su registrovana za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, kako je propisano pomenutim članom zakona. Što se tiče dostavljanja izvještaja iz stava (3) navedenog člana citiranog Zakona, isti nam je dostavljen jedino od strane Instituta za genetičko inženjerstvo i biotehnologiju Univerziteta u Sarajevu. " Ugovorni organ se prilikom izrade tenderske dokumentacije u smislu određivanja uslova i dokaza vezano za tehničku i profesionalnu sposobnost vodio navedenim u dopisu broj 03-3-24/2-954/19 izdatog od strane Federalnog ministarstva poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva.
U vezi sa navodom žalitelja da u BiH ne postoji akreditovana laboratorija sa akreditovanim metodom za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke autohtonosti za neretvansku potočnu pastrmku, mekousnu pastrmku i neretvansku glavaticu, URŽ svojim Rješenjem broj JN2-03-07-1-1923-7/19 od 05.09.2019.godine na strani 17. pasus 2. je istakao da članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBIH nije izričito propisano daje neophodno da navedene poslove obavlja

akreditovani laboratorij, nego je jasno propisano da to obavljaju pravna lica koja su registrovana za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, a što je zahtjev ugovornog organa iz tačke 3.4.1. i 3.4.2. tenderske dokumentacije, te se navod žalitelja daje propust ugovornog organa što u tenderskoj dokumentaciji nije zahtjevao da pravna lica čije se analize zahtjevaju kao dokaz genetske autohtonosti za predmetnu nabavku budu akreditirana, smatra neosnovanim.

Institut za genetičko inžinjerstvo i biotehnologiju (INGEB) je pravno lice koje je registrovano za stučna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda. Na osnovu toga, isti ima dozvolu da radi Analizu genetičkog diverziteta-genetičku karakterizaciju autohtonosti riblje mlađi, te na osnovu te analize izdaju certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti, (kako je i propisan članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu F BiH, SI.novina 64/04). O prethodno navedenom svjedoči i dopis Federalnog ministarstva poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva, upućenog JP EP BiH.

Sto se tiče navoda da iz osporene tenderske dokumentacije ne proizilazi da li se pod drugim pravnim licem registrovanim za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodna ribarstva, misli i na domaća i strana lica, Ugovorni organ ističe da članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu nije precizno propisano gdje moraju biti registrovane pravne osobe koje vrše stručna i znanstvena istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda.

U prilog svojim navodima žalitelj je dostavio Aktuelni izvod iz sudskog registra Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotehnologiju Sarajevo od 18.09.2019. godine, tvrdeći da Institut nije registrovan u skladu sa članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu, odnosno za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva, te da po mišljenju žalitelja djelatnosti INGEB-a: Ostalo istraživanje i eksperimentalni razvoj u prirodnim i tehničkim i tehnološkim naukama i Istraživanje i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji ne ukazuju na registraciju kakvu propisuje član 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. U vezi dostavljenog Aktuelnog izvoda iz sudskog registra, prije svega ukazuje na činjenicu daje žaliteljovo „mišljenje" pogrešno, površno i paušalno. Naime iz Izvoda iz sudskog registra je vidljivo da je INGEB registrovan za istraživanja kakva propisuje član 48. Zakon o slatkovodnom ribarstvu F BiH. Naime djelatnost 72.11 istraživanje i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji upravo to dokazuje, a što je vidljivo, a što je žalitelj trebao provjeriti iz Klasifikacije djelatnosti BiH gdje je pojašnjeno šta uključuje razred 72.11:

72.11 Istraživanje i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji

Ovaj razred uključuje istraživanje i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji:

- DNK/RNK: genomika, farmakogenomika, genske probe, genetski inžinjering, sekvencioniranje, sinteza i umnožavanje (amplifikacija) DNK i RNK, profiliranje izražaja (ekspresije) gena te upotreba antisens tehnologije
- proteini i ostale molekule: sekvencioniranje, sinteza i inžinjering proteina i peptida (uključujući velike molekule hormona); poboljšane metode prijenosa velikih molekula lijeka; proteomika, pročišćavanje i izoliranje proteina, ćelijsko signaliziranje, identifikacija ćelijskih receptora
- kultura ćelija i tkiva te inžinjering: rad sa ćelijskim kulturama i kulturama tkiva, tkivni inžinjering (uključujući elemente tkiva i biomedicinski inžinjering), ćelijska fuzija, stimulanti kod vakcina i podizanja imuniteta, kultiviranje embrija biotehnološke tehnike: fermentacija upotrebom bioreaktora, biološka obrada, biološko izluživanje,

- biološko izbjeljivanje, biološko odsumporavanje, bioremedijacija, biofiltracija, fitoremedijacija -genski i RNK vektori: genska terapija, virusni vektori
- bioinformatika: izrada baze podataka o geonomima i proteinskim sekvencama; modeliranje složenih bioloških procesa, uključujući biološke sisteme
- nanobiotehnologija: primjenjuje alate i procese nano i mikrotehnologije za izradu uređaja za istraživanje bioloških sistema i primjenu u farmaciji, dijagnostici itd.

Prosto je nevjerovatno koliko žalitelj površno tumači djelatnost za koje je registrovan INGEB. s obzirom da očekuje da u Izvodu sudskog registra u dijelu djelatnost očekuje bukvalno isti tekst kao što ga propisuje član 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu F BiH. Ugovorni organ posebno ukazuje URZ-u na neusklađenost terminologije između Zakona o slatkovodnom ribarstvu koji je u primjeni od 2004. godine sa Klasifikacijom djelatnosti BiH koja je u primjeni od 2010. godine. Navedenim Zakonom u članu 48. je propisano da poslove u području slatkovodnog ribarstva obavljaju pravna lica koja su registrovana za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, dalje navodeći koje poslove obavljaju ta pravna lica. Dok s druge strane Klasifikacija djelatnosti BiH 2010 ne poznaje stručna i naučna istraživanja iz oblasti slatkovodnog ribarstva. Međutim pomnijim iščitavanjem djelatnosti za koju je INGEB registrovan se može vidjeti da se istraživanja navedena u članu 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu nalaze u okviru oblasti 72 Naučno istraživanje i razvoj.

Dakle, samo tačka 72 Klasifikacije djelatnosti BiH odnosi na oblast Naučnog istraživanja i razvoja, i nigdje u Klasifikaciji ne spominje posebno područje, oblast, grana ili razred koji se odnosi samo na stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologija kopnenih voda kako to stoji u Zakonu o slatkovodnom ribarstvu, što znači da nijedan subjekt ne može biti registrovan samo za navedeno istraživanje, jer ista djelatnost ne postoji. U nastavku navodi šta uključuje navedena oblast: 72 Naučno istraživanje i razvoj

Ova oblast uključuje tri vrste djelatnosti na području istraživanja i razvoja:

-osnovno istraživanje: eksperimentalni i teorijski rad namijenjen ponajprije stjecanju novih znanja temeljnim osnovama pojava i uočenim činjenicama, neovisno o konkretnoj primjeni ili upotrebi -primijenjeno istraživanje: izvorno istraživanje namijenjeno stjecanju novog znanja, ponajprije usmjereno na ostvarivanje određenog praktičnog cilja

-eksperimentalni razvoj: sistematski rad, uz korištenje postojećih znanja stečenih istraživanjem i/ili praktični, usmjeren na proizvodnju novih materijala, proizvoda i uređaja, uvođenja novih postupaka, sistema i usluga te bitno unapređenje onih koji se već proizvode ili su već uvedeni.

Djelatnosti na području istraživanja i razvoja iz ove oblasti podijeljene su u dvije kategorije: prirodne nauke i inžinjerstvo te društvene i humanističke nauke.

Iz svega naprijed navedenog vidljivo je da je Institut za genetičko inžinjerstvo i biotehnologiju Sarajevo (INGEB) registrovan za tu oblast te da može vršiti analizu genetičkog diverziteta, što je uostalom potvrdilo i Federalno ministarstvo poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva svojim dopisom od 20.06.2019. godine.

Također navod žalitelja da odredba člana 48.stav (5) Zakona o javnim nabavkama propisuje (ima na umu) certifikat akreditovanog organa, nije osnovan, jer odredba člana 48. stav (5) ne regulira dostavljanje certifikata. Član 48. stav (6) Zakona o javnim nabavkama propisuje obavezu ugovornog organa da ukoliko zahtjeva dostavljanje certifikata koji izdaju nezavisna tijela, da se pozove na sisteme osiguranja kvaliteta koji se zasnivaju na evropskim serijama standarda, ali daje

dužan prihvatiti i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama osiguranja od kandidata koji nemaju pristup takvim certifikatima. S tim u vezi URŽ u svom Rješenju broj JN2-03-07-1-1923-7/19 od 05.09.2019.godine na strani 17. pasus 3. navodi da žalitelj neosnovano ističe daje ugovorni organ u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama dužan zahtjevati dokaz koji izdaje akreditirana laboratorija, jer niti Zakon o javnim nabavkama takvo nešto propisuje, a posebno što je ugovorni organ postupao u skladu s materijalnim propisom koji regulira predmetnu materiju Zakonom o slatkovodnom ribarstvu FBiH, koji također ne propisuje da navedene dokaze mora izdati akreditirana laboratorija, nego pravno lice registrovano za predmetna ispitivanja, zbog čega se navod žalitelja smatra neosnovanim.

Vezano za navode za BAT akreditaciju, ističe sljedeće: Tačno je da u BiH ne postoji akreditovana labaratorija sa metodom za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakterizacije autohtonosti ribe, zato što kod takve analize ribe nikakvim aktom niti zakonom nije propisana BAT akreditacija. Pa to jasno i govori da niko u BIH nije akreditovan za takvu vrstu djelatnosti, zato što takva akreditacija i nije zahtijevana, kako bi se uradilo utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakterizacije autohtonosti ribe. Ukoliko bi to bilo neophodno, imali bi više BAT akreditiranih labaratorija, za takve vrste djelatnosti. S obzirom da nema nijedne u BiH pa to jasno i nedvojbeno i govori da labaratorija ne zahtijeva BAT akreditiranje za naprijed navedeno.

Navod iz žalbe da Institut za genetičko inženjerstvo i biotehnologiju u Sarajevu (INGEB) ne može vršiti analizu genetičkog diverziteta za poribljavanje rijeke Neretve, te daje o tome URŽ dao svoje mišljenje u tri prethodne odluke: JN2-03-07- 1-1364-9/17 od 18.01.2018. godine, JN2-01.07-1-497-8/18 od 13.09.2018. godine i JH2-01.07-1-702-6/18 od 12.12.2018. je u potpunosti netačan i suprotan dokazima objektivne prirode. Naime, niti u jednom od navedenih rješenja URŽ-a nije navedeno da Institut za genetičko inženjerstvo i biotehnologiju u Sarajevu ne može vršiti analizu genetičkog diverziteta, kako to tvrdi žalitelj.

Vezano za navod Žalitelja da će Ugovorni organ metodom slučajnog uzroka izvršiti kvalitativnu i kvantitativnu kontrolu riblje mlađi tj. da će izvršiti molekularno-genetičku analizu uzoraka riblje mlađi na dan poribljavanja, je potpuno zakonsko pravo JP Elektroprivreda BiH d.d. - Sarajevo, Podružnica »Hidroelektrane na Neretvi« Jablanica da kontroliše robu (riblju mlađ/ribu u ovom slučaju) koju je prethodno nabavio. Ističe da u tome nije prepoznato nikakvo zakonsko ograničenje. Ukoliko roba nije onakvog kvaliteta, kako je to tenderskom dokumentacijom zahtijevano, JP Elektroprivreda BiH d.d. - Sarajevo, Podružnica »Hidroelektrane na Neretvi« Jablanica zadržava pravo da izvrši protest garancije za dobro izvršenje posla u iznosu od 10% vrijednosti potpisanog ugovora, obzirom da se ponuđač prethodno obavezao da će ispuniti sve zahtjeve postavljene tenderskom dokumentacijom.

Na osnovu utvrđenih činjenica zaključuje daje Ugovorni organ u potpunosti primjenjivao odredbe Zakona o javnim nabavkama BiH i druge podzakonske akte iz oblasti javnih nabavki prilikom provođenja postupka javne nabavke. Postupajući po žalbi, razmotreni su svi navodi iz žalbe te smatra da je Ugovorni organ postupio u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, te da tenderska dokumentacija nije manjkava, diskriminatorna niti je protivna međunarodnim standardima, niti je kreirana na način da se pogoduje bilo kojem ponuđaču. Shodno navedenom, ugovorni organ predlaže da se žalba žalitelja odbije kao neosnovana.

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, ovo tijelo je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te izvršenu analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Ovo tijelo napominje kako su i Žalitelj i Ugovorno tijelo za žalbe na četiri tenderske dokumentacije *za nabavu roba putem otvorenog postupka koji se vode pod brojevima: 10202-152/19, 10202-156/19,* ***10202-157/19*** *i 10202-158/19,* dostavili istovjetne tekstove kako Žalitelj žalbe broj: 03-181/19 od 04.10.2019. godine, tako i Ugovorno tijelo izjašnjenje na žalbe(u) broj 02-2-83-6615/19 od 14.10.2019. godine.

Ovo tijelo ističe kako je predmet ovog konkretnog žalbenog postupka *„Nabava autohtonih vrsta riblje mlađi/ribe mekousna pastrmka za poribljavanje ribolovne zone voda sliva rijeke Neretve na kojoj pravo upravljanja ribljim fondom ostvaruje Udruženje građana „Organizacija sportskih ribolovaca" Konjic*, te je žalba izjavljena na predmetnu tendersku dokumentaciju broj ***10202-157/19,***.od rujna 2019. godine, a uvidom u istu jasno je utvrđeno da ista nije podijeljena na lotove, jer je u Obavijesti o nabavi broj 1409-1-1-135-3-87/19, u točki II 2. – Podjela na lotove jasno naznačeno **„Ne".** Također je u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji jasno naznačeno u točki 2.2.1 ***„Predmetna nabava nije podjeljena na Lot-ove"***.

Međutim, osporavajući predmetnu tendersku dokumentaciju Žalitelj je naveo da je točkom 3.4.2. propisano da će se *„ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja izvršiti na osnovu slijedećih izjava i dokumentacije koju dostave ponuditelji:*

a) Original ili ovjerena kopija Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu (LOT I), neretvansku mekousnu pastrmku (LOT 2) i neretvansku potočnu pastrmku (LOT 3] izdat od strane Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotekinologiju Sarajevo ili drugog pravnog lica registriranog za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, u skladu sa članom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. Datum izdavanja Certifikata u porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu, neretvansku inekousnu pastrmku i neretvansku potočnu pastrmku treba biti iz 2019. godine.

b) Original ih ovjerena kopija Stručnog izvještaja o obavljenom zdravstvenom pregledu riba, izdat od strane ovlaštene laboratorije u Biti sa datumom izdavanja iz 2019,-e godine za sve uzraste riblje mladi, ribe kuje su predmet nabave.

Iza točke 3.4.2.a) TD navedena je sljedeća napomena koja glasi:

Ukoliko ponuditelj ne dostavi certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku, glavaticui neretvansku mekousnu pastrmku, neretvansku potočnu pastrmku ili ako datum izdavanja Certifikatu o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku glavaticu (LOT 1), neretvansku mekousnu pastrmku (LOT 2), neretvansku potočnu pastrmku (LOT 3), nije iz 2019. godine ili ako rezultati navedeni u Certifikatu o porijeklu i genetičkoj autohtonosti uzoraka potočne pastrmke/glavalice/mekousne pastnnke pokažu da nemaju genetičke karakteristike autohtonih neretvanskih populacija ili ako rezultati navedeni u Certifikatu o porijeklu i genetičkoj autohtonosti, sa genetičkog stanovišta preporučuju selektivno i ograničeno poribljavanje voda toka rijeke Neretve, razlog su za isključenje odnosno diskvalifikaciju ponuditelja iz postupka nabave."

Žalitelj također navodi da su navedene odredbe TD nezakonite i suprotne podzakonskim aktima, ističući da Ugovorno tijelo ne navodi, je li Institut za genetičko inženjerstvo i biotehnologiju Sarajevo (u daljem tekstu: INGEB) registriran, a time i ovlašten za izdavanje certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti predmeta nabave, kako odredba članka 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH, upućuje da poslove iz oblasti slatkovodnog ribarstva obavljaju pravne osobe koje su *registrirane* za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda. Također, Žalitelj ukazuje na nedovoljnu preciznost i jasnost dijela TD koji se odnosi na propisane „druge pravne osobe registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologiju kopnenih voda" iz t. 3.4.2.a) TD.

Člankom 48. stavak (1) alineja (10) Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH utvrđeno je da isti propisuje da *„Poslove u području slatkovodnog ribarstva obavljaju pravne osobe koje su registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, te da pravne osobe izdaju certifikate o porijeklu i genetičkoj autohtonosti."* Također, dalje u članku 48. istog Zakona se navodi da pravne osobe iz stavka 1. ovog članka, dužne su o obavljanju poslova iz svoje djelatnosti, a vezano za ribarstvo, najmanje jednom godišnje dostaviti izvještaj Federalnom ministarstvu poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva.

Uvidom u Dopis Federalnog ministarstva poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva broj 03-3-24/2-954/19 od 20.6.2019. godine upućen Ugovornom tijelu, ovo tijelo je utvrdilo da je Ministarstvo navelo da Ugovorno tijelo prilikom sačinjavanja tenderske dokumentacije mora postupati u skladu s člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu, odnosno da certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti izdaju pravne osobe koje su registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda. Također je navedeno da je Ministarstvo izvještaj iz stavka (3) citirane odredbe Zakona o slatkovodnom ribarstvu zaprimilo jedino od Instituta za genetičko inženjerstvo i biotehnologiju Univerziteta u Sarajevu.

Prema stavu ovog tijela, INGEB je pravna osoba koja je registrirana za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, te može izdavati certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti na način propisan člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. Navedeno proizlazi iz uvida u Aktuelni izvod iz sudskog registra br.065-0-RegZ-19-007579 izdato 18. 9. 2019. godine od strane Općinskog suda u Sarajevu, po

kome je INGEB, između ostalog, registriran i za istraživanja i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji (šifra 72.11.) a što je u skladu sa Klasifikacijom djelatnosti BiH u odnosu na datu šifru koja uključuje istraživanja istraživanje i eksperimentalni razvoj u biotehnologiji (DNK/RNK: genomika, farmakogenomika, genske probe, genetski inžinjering, sekvencioniranje, sinteza i umnožavanje (amplifikacija) DNK i RNK, profiliranje izražaja (ekspresije) gena te upotreba antisens tehnologije; proteini i ostale molekule: sekvencioniranje, sinteza i inžinjering proteina i peptida (uključujući velike molekule hormona); poboljšane metode prijenosa velikih molekula lijeka; proteomika, pročišćavanje i izoliranje proteina, ćelijsko signaliziranje, identifikacija ćelijskih receptora; kultura ćelija i tkiva te inžinjering: rad sa ćelijskim kulturama i kulturama tkiva, tkivni inžinjering (uključujući elemente tkiva i biomedicinski inžinjering), ćelijska fuzija, stimulanti kod vakcina i podizanja imuniteta, kultiviranje embrija biotehnološke tehnike: fermentacija upotrebom bioreaktora, biološka obrada, biološko izluživanje; biološko izbjeljivanje, biološko odsumporavanje, bioremedijacija, biofiltracija, fitoremedijacija; genski i RNK vektori: genska terapija, virusni vektori; bioinformatika: izrada baze podataka o geonomima i proteinskim sekvencama; modeliranje složenih bioloških procesa, uključujući biološke sisteme; nanobiotehnologija: primjenjuje alate i procese nano i mikrotehnologije za izradu uređaja za istraživanje bioloških sistema i primjenu u farmaciji, dijagnostici) itd.

Slijedom navedenog, ovo tijelo utvrđuje da Žalitelj nije dokazao da INGEB ne može izdavati traženi certifikat, te se navod Žalitelja smatra **neosnovanim.**

Žalitelj nadalje navodi da tenderska dokumentacija ne sadrži dovoljno jasne upute ponuditeljima koje su to druge registrirane pravne osobe iz točka 3.4.2.a) TD. U odnosu na navedeno, ovo tijelo ističe da tenderska dokumentacija (t.3.4.2.a) pored zahtijevanja Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti izdato od strane INGEB-a, predviđa (kao alternativnu mogućnost) i dostavljanje certifikata izdato od strane druge pravne osobe registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologiju kopnenih voda u skladu sa člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH. Dakle, navedeni zahtjev Ugovornog tijela nije postavljen suprotno odredbama Zakona o javnim nabavama, niti odredbama članka 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH, kako datim Zakonom nije propisano koje su to pravne osobe koje vrše stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, niti kod kojih tijela takve osobe trebaju biti registrirane (bilo u BiH ili inozemstvu), pri čemu se ponovo naglašava da je Ugovorno tijelo postavilo precizan zahtjev za dostavljanje certifikata točno određene institucije (INGEB), te je dakle riječ o zahtjevu Ugovornog tijela na osnovu kojeg (potencijalni) ponuditelji mogu pripremiti svoje ponude. Nadalje, navedeni zahtjev Ugovornog tijela nije suprotan niti odredbama članka 49. stavak (1) točka e) Zakona o javnim nabavama prema kojima ugovorno tijelo vezano za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuditelja, može od ponuditelja zahtijevati uvjerenja koja izdaju nadležne institucije ili agencije za kontrolu kvaliteta, a kojima se potvrđuje da na odgovarajući način točno označena roba odgovara određenim specifikacijama ili normama. Imajući u vidu gore navedeno, navod Žalitelja vezan za pomenuti dio TD, se smatra **neosnovanim.**

Pored toga, ovo tijelo smatra da u t. 3.4.2.a) TD nije riječ o povredi osnovnih načela Zakona o javnim nabavama (zagarantiranih člankom 3.), kako je svim potencijalnim ponuditeljima

ostavljena mogućnost da dostave Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti izdatog od strane INGEB-a, ili certifikat izatog od strane druge pravne osobe registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologiju kopnenih voda u skladu sa člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH, te je iz TD evidentno da se ne favoriziraju ponuditelji koji su u mogućnosti pribaviti certifikat izdat isključivo od strane INGEB-a, te prema tome, na navedeni način Ugovorno tijelo je u predmetnom postupku nabave osiguralo pravednu i aktivnu konkurenciju, na principima nediskriminacije i jednakosti.

U odnosu na navod Žalitelja da TD sadrži nejasna i nezakonit termin „jasne generičke karakteristike autohtone neretvanske populacije" iz t.3.4.1.a) te da ista može dovesti do nejednakog tretmana ponuditelja, uvidom u navedeni dio TD utvrđeno je da je Ugovorno tijelo u vezi uvjeta tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja, postavilo i sljedeći zahtjev: *da riblja mlađ / riba mekousna pastrmka ima jasne genetičke karakteristike autohtone neretvanske populacije, što je čini pogodnom za poribljavanje glavnog toka rijeke Neretve i njenih pritoka.*

Daljim uvidom u TD, utvrđeno je da je Ugovorno tijelo kao dokaz za spomenuti uvjet tehničke i profesionalne sposobnost ponuditelja predvidjelo dostavljanje *Certifikata o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za **neretvansku** mekousna pastrmka, izdat od strane Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotekinologiju Sarajevo ili druge pravne osobe registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, u skladu sa člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH* (t.3.4.2.a). Shodno navedenom, navod Žalitelja da t.3.4.1.a) TD sadrži nejasan i nezakonit termin (*jasne generičke karakteristike autohtone neretvanske populacije*), smatra se neosnovanim, kako je dovođenjem u međusobnu vezu t.3.4.1.a) i 3.4.2.a) predmetne TD nesporno utvrđeno da se jasne generičke karakteristike autohtone neretvanske populacije dokazuju certifikatima o porijeklu i genetičkoj autohtonosti za neretvansku mekousnu pastrmku, izdanim od strane Instituta za genetičko inžinjerstvo i biotehnologiju Sarajevo ili druge pravne osobe registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, u skladu sa člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH, pri čemu ovo tijelo smatra da se navedenim zahtjevima TD potencijalni ponuditelji ne dovode u neravnopravan tretman (kako to tvrdi Žalitelj).

Pored toga, ovo tijelo utvrđuje kako se navodi u izjašnjenju Ugovornog tijela da je Žalitelj u ranijim postupcima javnih nabava dostavljao u svojim ponudama certifikat izdat od strane INGEB-a, i da nije bilo nikakvih problema, a niti je Žalitelj osporavao nadležnost INGEB-a. U dostavljenom odgovoru na izjašnjenje Ugovornog tijela od 25.10.2019. godine, Žalitelj to i ne spori gdje navodi *„Navodi o tome da je žalitelj sam dostavljao kao dokaz dokument INGEB-a u ranijem periodu je točan. Razlog što je to prestao je isključivo taj što je ovlaštena osoba Žalitelja iz divlje i netaknute rijeke Rakitnice izlovilo određenu količinu autohtone pastrmke, jedan dio te ribe dao je ovlaštenoj osobi jednog od poznatih i odabranih „poribljavača" Ugovornog tijela, a drugi dio iste ribe ostavio za sebe. Ovlaštena osoba odabranog „poribljavača" je dobilo genetsku kartu za tu ribu, a ovlaštena osoba žalitelja nije, iako se radi o istoj ribi, ulovljenoj u istom periodu na istoj rijeci. Kako je to moguće? Jedino tako što se manipulira INGEB-om, i u ribarskom lobiju određuje tko može, a tko ne može poribljavati. ".*

U vezi s navodom Žalitelja da u Bosni i Hercegovini ne postoji akreditirana laboratorija sa akreditiranim metodom za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke autohtonosti za neretvansku potočnu pastrmku, ovo tijelo ističe da člankom 48. Zakona o slatkovodnom ribarstvu FBiH nije izričito propisano da je neophodno da navedene poslove obavlja akreditirani laboratorij, nego je jasno propisano da to obavljaju pravne osobe koje su registrirane za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda, a što je zahtjev Ugovornog tijela iz točke 3.4.1. i 3.4.2 tenderske dokumentacije, te se navod Žalitelja, da je propust Ugovornog tijela što u tenderskoj dokumentaciji nije zahtijevalo da pravne osobe čije se analize zahtijevaju kao dokaz genetske autohtonosti za predmetnu nabavu budu akreditirane, smatra **neosnovanim**.

Također navod Žalitelja da odredba članka 48. stavak (5) Zakona o javnim nabavama propisuje (ima na umu) certifikat akreditiranog tijela, nije osnovan, jer odredba članka 48. stavak (5) ne regulira dostavljanje certifikata. Članak 48. stavak (6) Zakona o javnim nabavama propisuje obavezu ugovornog tijela da ukoliko zahtijeva dostavljanje certifikata koji izdaju nezavisna tijela, da se pozove na sisteme osiguranja kvaliteta koji se zasnivaju na evropskim serijama standarda, ali da je dužno prihvatiti i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama osiguranja od kandidata koji nemaju pristup takvim certifikatima. S tim u vezi, ovo tijelo utvrđuje da Žalitelj neosnovano ističe da je Ugovorno tijelo u skladu sa Zakonom o javnim nabavama zahtijevalo dokaz koji izdaje akreditirana laboratorija, jer Zakon o javnim nabavama takvo nešto ne propisuje, a posebno što je Ugovorno tijelo postupalo u skladu s materijalnim propisom koji propisuje predmetnu materiju Zakonom o slatkovodnom ribarstvu FBiH, koji također ne propisuje da navedene dokaze mora izdati akreditirana laboratorija, zbog čega se navod Žalitelja smatra **neosnovanim**.

Vezano za navode Žalitelja za BAT akreditaciju, ovo tijelo utvrđuje kako u BiH ne postoji akreditirana laboratorija sa metodom za utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakterizacije autohtonosti ribe, zato što kod takve analize ribe nikakvim aktom, niti zakonom nije propisana BAT akreditacija. BAT Institut za akreditiranje u BiH nema propisane kriterije na osnovu kojih bi se vršilo utvrđivanje genetičkog diverziteta-genetičke karakterizacije autohtonosti za neretvansku potočnu pastrmku, neretvansku mekousnu pastrmku i neretvansku glavaticu. U Zakonu o slatkovodnom ribarstvu («Službene novine FBiH» broj 64/04), nigdje nije propisano da laboratorija koja izdaje certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti mora biti BAT akreditirana, pa samim tim Ugovorno tijelo i nije zahtijevalo da Institucija koja izdaje zahtijevani certifikat mora biti BAT akreditirana, već je neophodno da to bude pravna osoba koja je registrirana za stručna i naučna istraživanja iz područja slatkovodnog ribarstva ili ekologije kopnenih voda. Slijedom navedenog ovo tijelo utvrđuje i ovaj žalbeni navod **neosnovan.**

Žalbeni navod Žalitelja u kojem navodi da su nejasne i zbunjujuće, a time i nezakonite odredbe članka V Okvirnog sporazuma članka 3 nacrta pojedinačnog godišnjeg ugovora (stranica 31. osporavane tenderske dokumentacije broj: 10202-**157/19**), u kojem se navodi da naručitelj zadržava pravo da na dan poribljavanja o svom trošku izvrši kvantitativno-kvalitativnu kontrolu ribe/riblje mlađi predmeta nabave, obzirom na Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti iste.

Ukoliko Certifikat o porijeklu i genetičkoj autohtonosti ribe/riblje mlađi poslije uzorkovanja na dan poribljavanja, pokaže manje od 80% učešća promatrane ribnjačke populacije sa jedinkama autohtonih neretvanskih populacija ribe/mlađi predmeta nabave, Ugovorno tijelo će podnijeti zahtjev za protest bankarske garancije za dobro izvršenje posla odnosno bezuvjetnu naplatu shodno odredbama ZOO.

Prema izjašnjenju Ugovornog tijela jasno se navodi da će Ugovorno tijelo metodom slučajnog uzroka izvršiti kvalitativnu i kvantitativnu kontrolu riblje mlađi, tj. da će izvršiti molekularno-genetičku analizu uzoraka riblje mlađi na dan poribljavanja, što je potpuno zakonsko pravo Ugovornog tijela da kontrolira robu (riblju mlađ/ribu u ovom slučaju) koju je prethodno nabavilo, u čemu nije prepoznao nikakvo zakonsko ograničenje. Ukoliko roba nije onakvog kvaliteta, kako je to tenderskom dokumentacijom zahtijevano, Ugovorno tijelo zadržava pravo izvršiti protest garancije za dobro izvršenje posla u iznosu od 10% vrijednosti potpisanog ugovora, obzirom da se ponuditelj prethodno obavezao da će ispuniti sve zahtjeve postavljene tenderskom dokumentacijom. Ovo tijelo utvrđuje kako navedene odredbe navedene u žalbi nisu suprotne zakonskim odredbama, niti je Žalitelj uputio ovo tijelo na činjenicu, da su prekršene zakonske odredbe, a što je bio dužan učiniti u skladu sa člankom 102. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, kako bi dokazao ili bar učinio vjerojatnim postojanje činjenica navedenih u žalbenom navodu.

Naime, prema stavu ovog tijela, Ugovorno tijelo ima pravo da u svakom trenutku može izvršiti provjeru kvalitete robe koju nabavlja i to na način, putem ovlaštene institucije provjeriti kvalitete robe koja je predmet nabave, te ukoliko utvrdi da roba nije zahtijevanog kvaliteta, propisati i mogućnost protesta bankarske garancije odnosno bezuvjetnu naplatu shodno Zakonu o obligacionim odnosima. Također se konstatira da je dati zahtjev Ugovornog tijela veza za izvršenje ugovora shodno Zakonu u obligacionim odnosima, a isti nije ni postavljen suprotno odredbama Zakon o javnim nabavama, niti je Žalitelj u smislu članka 102. stavak (3) Zakona o javnim nabavama dokazao ili učinio vjerojatnim da je zahtjev postavljen suprotno Zakonu o javnim nabavama. Upravo iz tog razloga se zahtjeva od ponuditelja da izjave kako su spremni prihvatiti sve uvjete propisane tenderskom dokumentacijom. Slijedom navedenog, ovo tijelo utvrđuje i ovaj žalbeni navod neosnovanim.

Ovo tijelo utvrđuje kako je Ugovorno tijelo u svrhu nabave: *Nabava autohtonih vrsta riblje mlađi/ribe mekousna pastrmka za poribljavanje ribolovne zone voda sliva rijeke Neretve na kojoj pravo upravljanja ribljim fondom ostvaruje Udruženje građana „Organizacija sportskih ribolovaca" Konjic,* objavilo 3 obavijesti o nabavi za otvorene postupke nabave autohtonih vrsta riblje mlađi/ribe:

1. **mekousna pastrmka** (Obavještenje o nabavi broj 1409-1-1-**135-3-87/19** od 26. 9. 2019. godine)
2. **potočna pastrmka** (Obavještenje o nabavi broj 1409-1-1-136-3-88/19 od 26. 9. 2019. godine) i
3. **glavatice** (Obavještenje o nabavi broj 1409-1-1-129-3-85/19 od 24. 9. 2019. godine)

koji se vode pod brojevima 10202-156/19, **10202-157/19** i 10202-158/19.

Ovo tijelo napominje da se u ovom konkretnom postupku radi o tenderskoj dokumentaciji broj: **10202-157/19 i** Obavještenju o nabavi broj 1409-1-1-**135-3-87/19** od 26.09.2019. godine. Pored toga, jasno je utvrđeno da je Ugovorno tijelo pokrenulo otvoreni postupak javne nabave *riblje mlađi/ribe* **glavatice (LOT-1), mekousne pastrmke (LOT-2) i potočne pastrmke (LOT-3)** obavještenjem o nabavi broj 1409-1-1-130-3-86/19 od 24.09.2019. godine, koji se vodio pod brojem 10202-152/19. Dakle, nesporna je činjenica da je Ugovorno tijelo dana (24. 9. 2019. godine) na Portalu javnih nabava objavilo dva Obavještenja o nabavi za nabavu **mekousne pastrmke** i to postupak: **(nabava mekousne pastrmke (LOT-2)** obavještenjem o nabavi broj 1409-1-1-130-3-86/19 od 24. 9. 2019. godine i Postupak prema tenderskoj dokumentaciji broj: **10202-157/19 i** Obavještenju o nabavi broj 1409-1-1-**135-3-87/19** (od 26. 9. 2019. godine), u kojima, dakle u različitim postupcima nabave, istodobno nabavlja isti predmet nabave: Nabava autohtonih vrsta mlađi/ribe **mekousne pastrmke** za poribljavanje ribolovne zone sliva rijeke Neretve.

U odnosu na navedeno, ovo tijelo upućuje na činjenicu da članak 15. stavak (6) Zakona o javnim nabavama propisuje da ugovornom tijelu nije dozvoljeno dijeljenje predmeta nabave s namjerom izbjegavanja primjene odgovarajućeg postupka, kao i da zakonski i podzakonski akti iz oblasti javnih nabava ne omogućavaju istovremeno pokretanje postupaka dvije (ili više) nabava, koje imaju identičan predmet nabave.

Imajući u vidu navedene činjenice, ovo tijelo zaključuje kako su se, u konkretnom postupku stekli uvjeti za primjenu članka 103. stavak (1) točka a) Zakona o javnim nabavama iz razloga apsolutno bitnih povreda zakona o kojima ovo tijelo vodi računa po službenoj dužnosti zbog čega je točkom 2. Rješenja ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-3184-3/19 od 06. 2. 2020. godine poništena tenderska dokumentacija iz razloga što je Ugovorno tijelo gotovo istovremeno (u razmaku od dva dana – 24. 9. i 26. 9. 2019. godine) objavilo Obavještenje br. 1409-1-1-130-3-86/19 od **24. 9. 2019.** godine koje ima isti predmet nabave (nabava autohtonih vrsta mlađi/ribe **potočne pastrmke,** kao i predmetno obavještenje, koje se odnosi na predmetni postupak nabave po Obavještenju o nabavi br. 1409-1-1-**135-3-87/19**, odnosno da je nakon dva dana **26. 9. 2019.** godine, koje ima isti predmet nabave autohtone vrste mlađi/ribe **mekousne pastrmke.**

Ovo tijelo je jasno utvrdilo kako je isti predmet nabave autohtone vrste mlađi/ribe **mekousna pastrmke**, također objavljen u posebnom postupku javne nabave broj 1409-1-1-130-3-86/19 od 24. 9. 2019. godine, koji je podijeljen na tri LOT-a i to: LOT 1 glavatica, **LOT 2, mekousna pastrmka** i LOT 3, potočna pastrmka, koji je ujedno predmet nabave u ovom konkretnom postupku, te se zaključuje kako ovakvo postupanje Ugovornog tijela predstavlja kršenje odredbi članka 15. stavak (6) Zakona o javnim nabavama, što predstavlja apsolutno bitnu povredu zakona o kojima ovo tijelo vodi računa po službenoj dužnosti, kako je to i propisano člankom 103. stavak (1) točka a) Zakona o javnim nabavama.

S obzirom na činjenicu da je žalitelj u žalbi tražio da se poništi predmetna tenderska dokumentacija, kao i imajući u vidu činjenicu da je ovo tijelo svojim Rješenjem, broj: JN2-03-07-1-3184-3/19 od 06. 2. 2020. godine poništilo tendersku dokumentaciju u konkretnom

postupku javne nabave, te upute Suda Bosne i Hercegovine iznesene u Presudi, broj: S1 3 U 035004 20 U Sarajevo od 14. 12. 2021. godine, ovo tijelo utvrđuje da je žalba osnovana iz razloga što je žalitelj učinio vjerojatnim postojanje okolnosti i povrede Zakona o javnim nabavama u dijelu koji se odnosi na raspisivanje tri javna poziva u isto vrijeme od strane ugovornog organa, kao i da je objavio javni poziv u otvorenom postupku javne nabave *riblje mlađi/ribe* **glavatice (LOT-1), meko usne pastrmke (LOT-2) i potočne pastrmke (LOT-3) u vidu** obavještenja o nabavci broj 1409-1-1-130-3-86/19 od 24. 9.2019. godine, koji se vodi pod brojem 10202-152/19, pa kako je nesporno utvrđena prednja činjenica, ovo tijelo usvaja žalbu žalitelja kao **osnovanu.**

Ovakav stav ovog vijeća je zasnovan na navedenim činjenicama i stanju spisa, te na uputi Suda Bosne i Hercegovine izraženog u Presudi **broj:** S1 3 U 035004 20 U Sarajevo od 14. 12. 2021. godine pri čemu ovo tijelo ukazuje da se prilikom donošenja ovog rješenja u potpunosti pridržavalo pravnih stavova Suda izraženih u navedenoj presudi.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 5.000,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavama.

Na temelju naprijed navedenog, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Uputa o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačano i izvršno. 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.Amar Hadžimerović

Dostaviti:
- Riba Neretva d.d. Konjic,
- JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, Podružnica Hidroelektrane na Neretvi Jablanica,
- Evidencija,
- a/a.