BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-57-7/22
Мостар, 03.02.2022. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби потенцијалног понуђача Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука број: ДО-ИГБЛ-ИН-ОС-4312/21 од 31.12.2021. године, изјављеној на Тендерску документацију број: 04-11-43151 из децембра 2021. године, у поступку јавне набавке - Израда студије оправданости изградње трамвајске пруге Нећарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип, уговорног органа Министарство саобраћаја Кантона Сарајево, на основу члана 93. став (7), 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број: 39/14) на сједници Вијећа II одржаној 03.02.2022. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Тендерска документација број: 04-11-43151 из децембра 2021. године заједно са Обавјештењем о набавци број: 1242-1-2-30-3-27/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 22.12.2021. године.
3. Одбија за захтјев жалиоца за надокнадом трошкова састава жалбе, као неоснован.
4. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган ће донијети посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган Министарство саобраћаја Кантона Сарајево (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отворени поступак јавне набавке - Израда студије оправданости изградње трамвајске пруге Нећарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип, за који је Обавјештење о набавци број: 1242-1-2-30-3-27/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 22.12.2021. године.

Након преузимања тендерске документације потенцијални понуђач Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука (у даљњем тексту: жалилац) изјавио је жалбу, коју је

уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу код којег је запримљена дана 10.01.2022. године.
Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 21.01.2022. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Дана 23.12.2021.године жалитељ је преузео Тендерску документацију за набавку услуга Студија оправданости изградње трамвајске пруге Нећарићи-Добриња-Жељезничка станица-Шип, Обавјештење о набавци број: 1242-1-2-30-3-27/21 од 22.12.2021.године.

Незадовољни истим а у складу са члановима 99-110 10. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БИХ" број 39/14) овим путем изјављујемо жалбу из разлога што сматрамо да услови из тендерске документације нису у складу са Законом о јавним набавкама БиХ, подзаконским актима и материјалним прописима који се примјењују у овој области.

Жалбу улажемо на тачку 2. Техничка и професионална способност која гласи:

„Понуђач је дужан у складу са чланом 50. тачка а) обезбиједити доказе да је у последње три године рачунајући од дана предаје понуда или од дана регистрације, односно почетка пословања, ако је понуђач регистриран, односно почео радити прије мање од три године, имао успјешну реализована два уговора укупне вриједности од минимално 100.000,00 КМ са ПДВ- ом и више, а који су у вези са предметном набавком -израда студије, стартегије, истраживања, анализе или планирања, саобраћајно-транспортних система у јавном градском пријевозу путника"

Б) Понуђач је дужан доставити доказе да у радном односу на неодређено вријеме, уговором о раду са пуном радним временом или уговором о дјелу који садржи све елементе уговора о раду има минимално ангажовано стручно особље:

a) Доктор техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски саобраћај) са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци а који мора имати исксутво на изради минимлано 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке.

b) Три лица која испуњавају услове, дипломирани инжењер саобраћаја (VII степен) - цестовни смјер односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе,

c) Дипломирани инжењер саобраћаја (VII степен) -жељезнички смјер, односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који

је учетсвовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе

d) Дипломирани инжењер грађевине (VII степен) смејр саобраћајнице, односно високо образовање првог цуклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студиеј која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе.

Образложење

У тачки 2. тендерске документације-Техничка и професионална способност уговорни орган захтијева да понуђач докаже искуство на успјешној реализацији два уговора укупне вриједности од минимално 100.000,00 КМ са ПДВ-ом и више, а који су у вези са предметном набавком - израда студије, стартегије, истраживања, анализе или планирања, саобраћај но-транспортних система искључиво **у јавном градском пријевозу путника** што није у складу са чланом **3.** Закона о јавним набавкама којим је прописано:

(1) Уговорни орган дужан је да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/пону-ђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметом набавке и његовом сврхом.

(2) Опћи принципи обавезно се примјењују и поштују и у поступку правне заштите.

Ово из разлога што уговорни орган искуство на изради студија, стартегија, истраживања, анализе или планирања, саобраћајно-транспортних система ограничава на јавни градски превоз путника без остављене могућности учешћа у поступку понуђачима који имају искуство на истим или сличним пословима (израда студија, стартегије, истраживања, анализе или планирања, саобраћајно- транспортних система) у области жељезничког и/или цестовног саобраћаја нпр. студије оправданости изградње аутопутева, брзих путева. жељезничких пруга и сл. Предмет набавке подразмијева изарду студије оправданости изградње трамвајске пруге што спада у студије оправданости у области нискоградње, те је сходо томе уговорни орган и био дужан да постави услове техничке и професионалне способности. Уговорни орган акценат ставља на Јавни градски превоз путника“ што није од круцијалног значаја за техничку и професионалну способност понуђача код чињенице да предмет набавке подразумијева израду „студија оправданости". Условом да су студије, стратегије, истраживања, анализе или планирања, саобраћајно-транспортних система рађени искључиво за јавни градски превоз путника искључује се из учешћа понуђаче који имају искуство на изради студије оправданости из области нискоградње (нпр. цестовни или жељезнички саобраћај) а које су по карактеру и комплексности истих или сличних карактеристика као и предметна студија. Уговорни орган само формално оставља могућност реализације уговора који су по карактеру и

комплексности слични предмету набавке наводећи да понуђачи могу доказати искуство на пословима израде студија, стартегије, истраживања, анализе или планирања, саобраћајно-транспортних система, међутим суштински слични послови нису остављени јер се све наведено везује за градски јавни превоз путника.

Пројектним задатком који је саставни дио тендерске документације наведено је да су главни циљеви студије

- извршити саобраћајну анализуи прогнозу токова,
- утврдити постојање друштвено-економске оправданости за реализацију пројекта,
- утврдити елементе и услове за финансијску оправданост и изводљивост пројекта,
- утврдити ризике за реализацију пројекта,
- извршити тестирање показатеља оправданости пројекта
- дати одговарајуће препоруке за даље кораке и мјере неопходне при реализацији пројекта,

што говори у прилог жалбеним наводима да везивање искуства искључиво за градски јавни превоз путника има ограничавајући ефекат на конкуренцију будући да су циљеви израде студија оправданости за жељезнички или цестовни саобраћај суштински не арзликују од циљева ове студије. Чланом 44. ставови 2. и 3. Закона о јавним набавкама 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 карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни “,

што је постављеним условима прекршено.

У тачки 2. под Б) тендерске документације-Техничка и професионална способност уговорни орган захтијев ангажовање:

- Доктор техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски саобраћај) са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци а који мора имати исксутво на изради минимлано 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке.
- Дипломирани инжењер саобраћаја (VII степен) -жељезнички смјер, односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања,

анализе и прогнозе,

што није у складу са минимумом квалификационих услова које је уговорни орган дужан да одреди за кандидате/понуђаче, према члану 44. ставови 2. и 3. Закона о јавним набавкама и предметом набавке. Како уговорни орган већ захтијева ангажовање

а) Доктора техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски саобраћај) са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци а који мора имати исксутво на изради минимлано 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке.

b) Три лица која испуњавају услове, дипломирани инжењер саобраћаја (VII степен) - цестовни смјер односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе, онда је неосновано захтијевати ангажман и дипломираног инжењера саобраћаја жељезнички смјер. Предмет набавке није директно везан за жељезничке пруге за шта би нужан био ангажман дипломираног инжењера саобраћаја-жељезнички смјер. Како предмет набавке подразумијева израду студије оправданости трамвајске пруге, а уговорни орган већ захтијева ангажман лица сходно томе и то др техничких наука из области саобраћаја и још три лица смјер цестовни саобраћај сви са положеним стручним испитом и специфичним искуством на истим или сличним пословима, као и ангажовање дипломираног инжењера грађевинарства смјер саобраћајнице онда је услов за додатним ангажовањем дипломираног инжењера саобраћаја смјер жељезнице неоснован.

Такође, предмет набавке нису научне услуге, нити услуге на које се примјењује Закон о научноистраживачкој дјелатности Кантона Сарајево или Закон о високом образовању Кантона Сарајево или други законски прописи којима је регулисана научна дјелатност у Федерацији Босне и Херцеговине а којим су прописани посебни случајеви када је неопходно ангажовање лица у звању доктора наука. Сходно томе услуге које су предмет ове набавке успјешно могу обављати лица која имају звање дипломирани инжењер саобраћаја без захтјева да се ради о лицу са научним звањем доктора техничких наука.

Имајући у виду наведено предлажемо да се услов за ангажовањем

- Дипломирани инжењер саобраћаја (VII степен) -жељезнички смјер, односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или дургог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе, брише, као и да се услов за ангажовањем доктора техничких наука из области саобраћаја измијени.

Сходно наведеном предлажемо да размотрите и уважите жалбу и измијените Тендерску документацију за набавку услуга Студија оправданости изградње трамвајске

пруге Нецарићи- Добриња-Жељезничка станица-Шип, Обавјештење о набавци број: 1242-1-2-30-3-27/21 од 22.12.2021.године.

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

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

- „Прије него што се упустио у мериторно одлучивање по жалби, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалитеља, како би се уопће приступило њеном рјешавању, а односе се на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлаштене особе, односно на претпоставке прописане ставовима (1) и (2) члана 100. Закона.
- Испитујући правне претпоставке за поступање по предметној жалби, против поступка уговорног органа у предметној јавној набавци, овај орган утврдио је да су удовољене процесне претпоставке за улагање жалбе, односно за поступање по истој, те да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица.
- Жалитељ уз жалбу није доставио доказ о плаћеној административној такси на жалбу, а како је прописано чланом 108. Закона, те је потребно да Жалитељ употпуни своју жалбу.
- Разматрајући предметну жалбу уговорни орган је утврдио даје иста **неоснована,** те је просљеђује Уреду за разматрање жалби на надлежно поступање са изјашњењем како слиједи:
- **Навод** из жалбе **није основан, из разлога,** јер је уговорни орган у потпуности поштивао принципе јавних набавки на којима је заснован Закон о јавним набавкама. Уговорни орган тендерску документацију је припремао у складу са Законом о јавним набавкама и Упутством за припрему модела тендерске документације и прописао минималне услове телмичке и професионалне способности за израду Студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип, те дао неопходне информације за припрему понуде потенцијалним понуђачима у дијелу који се тиче искуства на истим и сличним пословима.

- Надаље, Уговорни орган је од стране потенцијалног понуђача ИПСА ИНСТИТУТ д.о.о. Сарајево имао постављено питање, које је гласило: *..Поштовани, да ли се под доказом о успјешно реализованим уговорима сматрају искључиво студије, стратегије, истраживања, анализе и планирања саобраћајно- транспортних система у јавном градском пријевозу путника или могу бити реализовани уговори у вези жељезничког саобраћаја и/или цестовног саобраћаја?* ”, а које је постављено на порталу јавних набавки дана 27. 12. 2021. године.

Међутим како је жалба потенцијалног понуђача ИПСА ИНСТИТУТ д.о.о. Сарајево запримљена дана 29.12.2021.године, односно прије истека законског рока на постављање одговора на захтјев за појашњење, те цијенећи суспензивно дејство жалбе сходно члану 110. Закона о јавним набавкама, те обавезу уговорног органа да обустави даље радње до

окончања жалбеног поступка, исти није објављен на порталу јавних набавки.

Уговорни орган у поступању одговарања на постављена питања на порталу јавних набавки поступа у складу са чланом 56. став 2) Уговорни орган дужан је одговорити у писаној форми, а одговор с појашњењем доставља свим кандидатима/понуђачима који су откупили тендерску документацију или за које има сазнања да су је преузели на један од начина из члана 55. овог закона, **у року од три дана,** а најкасније пет дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда, те је припремио појашњење за постављено питање и то слиједећег садржаја: ***"Под доказом о успјешно реализованим уговорима сматрају се уговори који за предмет израде имају студије, стратегије, истраживања, анализе и планирања саобраћајно транспортних система у јавном градском превозу путника и/или жељезничком саобраћају и/или цестовном саобраћају."*** те ће исто објавити на порталу јавних набавки у зависности од исхода жалбеног поступка.

Сходно наведеном не стоји жалбени навод жалитеља да је уговорни орган поступао супротно одредбама Закона о јавним набавкама, те ће у зависности од исхода жалбеног поступка обавијестити потенцијалне понуђаче и поставити одговор на постављено питање.

Навод из жалбе **није основан, из разлога,** јер уговорни орган сматра да је у потпуности поштивао принципе јавних набавки на којима је заснован Закон о јавним набавкама. Уговорни орган је поступао у складу са чланом 44. став 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 фмансијског стања, те њихове техничке и/или професионалне способности, и став 3) Минимум квалификационих услова које уговорни орган одреди за кандидате/понуђаче, као и документи који су потребни за њихово доказивање обавезно треба да буду сразмјерни предмету јавне набавке и у складу с њим. Постављени услови не смију имати ограничавајући карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни, у тачки 2 алинеја Б) дефинисао услове које понуђачи морају задовољити у односу на стручни тим који треба да буде ангажован за пружање услуга које су предмет набавке. У поданилеји а) Уговорни орган захтијева: **"Доктор техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски) саобраћај** са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци, а који мора имати искуство на изради минимално 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке."

Уговорни орган је приликом постављања минималних услова имао за циљ да услове постави сразмјерно предмету јавне набавке тј. набавке израде Студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип.

Студија оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип се сматра изнимно битним документом те треба бити базирана на развоју, којој је база садашње стање и усвојени развојни планови за ближу будућност, те да се истом трасира дугорочни развој чији је коначан циљ атрактиван, брз, комфоран и поуздан јавни пријевоз путника, а који глобално подразумијева интегралан приступ развоју градског, приградског и регионалног саобраћаја са заједничким циљевима и критеријима. То подразумијева, прије свега, развој транспортних система велике ефикасности попут

трамвајског као будућег лако-шинског система. Стога се Уговорни орган опредијелио да постави услов да у стручни тим треба да буде ангажовано једно лице са звањем "Доктор техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски) саобраћај са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци, а који мора имати искуство на изради минимално 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке.", што имплицира дуги низ ангажованости у области јавног градског пријевоза са опредјељењем за стицањем додатних знања из те области и бављењем научно истраживачким радом, а што даје одређену сигурност Уговорном органу да ће се уговор израде Студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип квалитетно реализовати. Поред тога Уговорни орган се руководио и чињеницом да има запослене са нижим звањем од доктор техничких наука из области друмског и жељезничког саобраћаја, који су дуги низ година ангажовани на пословима пријевоза те самим тим и јавног градског пријевоза, те да није у могућности да самостално изради документ који је предмет ове јавне набавке.

Тендерском документацијом је дефинисао да је понуђач дужан да у складу са чланом 50. тачка б) обезбједи доказе да има образовне и професионалне квалификације пружаоца услуга и/или квалификације његовог руководећег особља, и нарочито квалификације лица која су одговорна за пружање услуга које су предмет ове јавне набавке. Понуђач је дужан доставити доказе да у радном односу на неодређено вријеме, уговором о раду са пуним радним временом или уговором о дјелу који садржи елементе уговора о раду, има минимално ангажовано стручно особље, те је имао намјеру да омогући свим потенцијалним понуђачима да ангажују стручњаке са звањем доктора техничких наука из области . саобраћаја, смјер цестовни (друмски) саобраћај.

На основу презентираних чињеница уговорни орган сматра да је и у овом случају у потпуности поштивао принципе јавних набавки, нарочито принцип активне конкуренције те забране дискриминације.

Предмет набавке у конкретном случају је израда студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица – Шип, али не стоји констатација да нису предмет набавке и услуге које се тичу шинског-жељезничког саобраћаја. Претпостављамо да потенцијални понуђач није у потпуности сагледао предмет јавне набавке (Пројектни задатак, страна 23. ТД), из којег је видљиво да се ради о анализама јавног градског саобраћаја те да је трамвајски вид саобраћаја шински вид саобраћаја, а да су циљеви израде Студије:

- извршити саобраћајну анализу и прогнозу саобраћајних и путничких токова на релацији Нецарижи - Добриња и Жељезничка станица - Шип у периоду временског хоризонта за вредновање пројекта;
- утврдити постојање друштвено-економске оправданости за реализацију пројекта узимајући у обзир стварне потребе за мобилношћу становништва са третираних подручја;
- утврдити елементе и услове за финансијску оправданост и изводљивост пројекта;
- утврдити ризике за реализацију пројекта; извршити тестирање показатеља оправданости пројекта као резултат промјене најутјецајнијих елемената пројекта те да се дају одговарајуће препоруке за даље кораке и мјере неопходне при реализацији

пројекта.

Како је предмет набавке израда студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип те се у одређеној мјери тиче и шинско-жељезничког саобраћаја, можемо констатовати да је било неопходно ангажовање и стручњака из области жељезничког собраћаја.

Слиједом напријед наведеног у тачки 2 алинеја Б) Уговорни орган је дефмисао услове за стручни тим који треба да буде ангажован за пружање услуга које су предмет набавке.

У поданилеји б) Уговорни орган захтјева: Три лица која испуњавају услове, дипломирани инжињер саобраћаја (VII степен),- цестовни смјер, односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе. У поданилеји ц) Уговорни орган захтјева: Дипломирани инжињер саобраћаја (VII степен),- жељезнички смјер, односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе.

Разматрајући наводе из жалбе потенцијалног понуђача Институт за грађевинарство "ИГ" Бања Лука, уговорни орган је све наводе из жалбе одбацио **као неосноване,** Уговорни орган је приликом покретања , поступка јавне набавке "Набавка услуга Студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - .Добриња и Жељезничка станица - Шип", путем отвореног поступка, испоштовао све законске и подзаконске прописе, придржавајући се и примјењујући принципе на којима је заснован Закон о јавним набавкама.

Што се тиче захтјева жалитеља за накнаду трошкова, уговорни орган се оглашава ненадлежним за рјешавање истих, обзиром да је за наведене захтјеве и у прописаним условима надлежан Уред за разматрање жалби а у складу са чланом 120. Закона о јавним набавкама."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-57-4/22 од 13.01.2022. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац је доставио одговор у коме оспорава наводе из изјашњења уговорног органа.

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлаштеног лица, све у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама.

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) Закона о јавним набавкама.

Жалба је дјелимично основана.

Поступајући по жалби у жалбеном поступку пред овим органом, изведени су докази на основу прегледа достављеног материјала, те је извршена анализа сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак.

Из предмета списа произилази да жалилац изјављује жалбу на тачку 2. Техничка и професионална способност којом уговорни орган захтијева:

„Понуђач је дужан у складу са чланом 50. тачка а) обезбиједити доказе да је у посљедње три године рачунајући од дана предаје понуда или од дана регистрације, односно почетка пословања, ако је понуђач регистриран, односно почео радити прије мање од три године, имао успјешно реализована два уговора укупне вриједности од минимално 100.000,00 КМ са ПДВ- ом и више, а који су у вези са предметном набавком - израда студије, стартегије, истраживања, анализе или планирања, саобраћајно-транспортних система у јавном градском пријевозу путника."

Увидом у тендерску документацију евидентно је да се предмет поступка односи на Израду студије оправданости изградње трамвајске пруге Нећарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип, а да уговорни орган захтијева искуство искључиво на изради студије, стартегије, истраживања, анализе или планирања, **саобраћајно-транспортних система у јавном градском пријевозу путника**.

Овај орган сматра да жалилац оправдано указује да уговорни орган није оставио могућност искуства у реализацији услуга у области **жељезничког и/или цестовног саобраћаја нпр. студије оправданости изградње аутопутева, брзих путева. жељезничких пруга и сл.**, већ искључиво захтијева искуство изради студије, стартегије, истраживања, анализе или планирања, **саобраћајно-транспортних система у јавном градском пријевозу путника**.

С обзиром на наведено, овај орган је утврдио да је жалбени навод **основан**, да постављени услови ограничавају конкуренцију и да су исти у супротности са чланом 7. став 4. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда (Службени гласник БиХ број: 90/14 и 20/15) којим је прописано да постављени услов мора бити сразмјеран предмету набавке уколико се захтијева доказ о реализацији истих или сличних уговора.

Такођер, прописани услови су супротни са чланом 44. став 3. ЗЈН којим је прописано:

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

У другом жалбеним наводу жалилац оспорава тачку 2. Техничка и професионална способност под Б) подтачке а) и ц) којим је уговорни орган прописао слиједеће:

Б) Понуђач је дужан да у складу са чланом 50. тачка б) обезбједи доказе да има образовне и професионалне квалификације пружаоца услуга и/или квалификације његовог руководећег особља, и нарочито квалификације лица која су одговорна за пружање услуга које су предмет ове јавне набавке.

Понуђач је дужан доставити доказе да у радном односу на неодређено вријеме, уговором о раду са пунини радним временом или уговором о дјелу који садржи елементе уговора о раду, има минимално ангажовано стручно особље:

а) **Доктор техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски) саобраћај** са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци, а који мора имати искуство на изради минимално 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке.

ц) **Дипломирани инжињер саобраћаја (VII степен),- жељезнички смјер,** односно високо образовање првог циклуса (који се вреднује са 240 ЕЦТС бодова) или другог или трећег циклуса Болоњског система студирања с положеним стручним испитом, а који је учествовао на изради студије која садржава саобраћајна истраживања, анализе и прогнозе.

Наиме, овај орган упућује да је чланом 50. тачка б) Закона о јавним набавкама уговорном органу дата могућност да може захтијевати образовне и професионалне квалификације пружаоца услуга и/или квалификације његовог руководећег особља, и нарочито квалификације лица која су одговорна за пружање конкретних услуга, али је неспорно да се уговорни орган приликом захтијевања наведених образовних и професионалних квалификација лица која су одговорна за пружање конкретних услуга мора ппримјењивати и члан 44. став (2) и (3) ЗЈН којим је прописано:

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

(3) Минимум квалификационих услова које уговорни орган одреди за кандидате/ понуђаче,

као и документи који су потребни за њихово доказивање обавезно треба да буду сразмјерни предмету јавне набавке и у складу с њим. Постављени услови не смију имати ограничавајући карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни.

Уговорни орган и изјашњењу наводи да се опредијелио да постави услов да у стручни тим треба да буде ангажовано једно лице са звањем "Доктор техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски) саобраћај са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци, а који мора имати искуство на изради минимално 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке.", што имплицира дуги низ ангажованости у области јавног градског пријевоза са опредјељењем за стицањем додатних знања из те области и бављењем научно истраживачким радом, а што даје одређену сигурност Уговорном органу да ће се уговор израде Студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип квалитетно реализовати. Поред тога Уговорни орган се руководио и чињеницом да има запослене са нижим звањем од доктор техничких наука из области друмског и жељезничког саобраћаја, који су дуги низ година ангажовани на пословима пријевоза те самим тим и јавног градског пријевоза, те да није у могућности да самостално изради документ који је предмет ове јавне набавке.

За овај орган је неприхватљиво изјашњење уговорног органа, те овај орган утврђује да је дио жалбеног навода који се односи на ангажовање Доктора техничких наука из области саобраћаја, смјер цестовни (друмски) саобраћај са минимално 15 година радног стажа или радног искуства у струци, а који мора имати искуство на изради минимално 2 пројекта (документа) истог или сличног предмету набавке **основан**, јер уговорни орган није у складу са чланом 102. став (3) ЗЈН којим је прописано да је у поступку правне заштите уговорни орган дужан да докаже постојање чињеница и околности на основу којих је донио одлуку о правима, предузео радње или пропуштања те спровео поступке, који су предмет поступка по жалби, по ставу оваг органа доказао да је постављени захтјев оправдан и у складу са чланом 44. став (2) и (3) ЗЈН, јер у изјашњењу паушално наводи да постављени услов имплицира дуги низ ангажованости у области јавног градског пријевоза са опредјељењем за стицањем додатних знања из те области и бављењем научно истраживачким радом, а што даје одређену сигурност Уговорном органу да ће се уговор израде Студије оправданости изградње трамвајске пруге Нецарићи - Добриња и Жељезничка станица - Шип квалитетно реализовати, као и да има запослене са нижим звањем од доктор техничких наука из области друмског и жељезничког саобраћаја, који су дуги низ година ангажовани на пословима пријевоза те самим тим и јавног градског пријевоза, те да није у могућности да самостално изради документ који је предмет ове јавне набавке.

У вези са дијелом жалбеног навода којим се оспорава захтијевање дипломираног инжињера саобраћаја (VII степен) - жељезнички смјер, овај орган је утврдио да је у Пројектном задатку (страна 23. ТД), а на који се у изјашњењу позива уговорни орган, у опису проблема и потребе рјешења наведено је слиједеће: Развој трамвајског система и његово поступно прерастање у лако – шински систем од прворазредног је значаја за Кантон, посебно Град Сарајево, па с обзиром на утврђено у Пројектном задатку, овај орган констатује да захтијевање дипломираног инжињера саобраћаја (VII степен) - жељезнички смјер у оквиру техничке и професионалне способности не представља кршење одредби ЗЈН и подзаконских аката, па овај дио жалбеног навода **неоснован.**

Жалилац у жалби захтијева да му се надокнаде трошкови састава жалбе, овај орган је увидом у предметни спис утврдио да жалилац жалбу није изјавио путем пуномоћника, па се захтјев у складу са чланом 105. Закона о управном поступку одбија као неоснован.

Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 2.000,00 КМ извршиће се на основу посебеног рјешења овог орган, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланком 108. Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број: 86/14).

На основу свега напријед наведеног, примјеном одредби члана 93. став (7), 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама одлучено као у дипозитиву овог Рјешења.

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

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Институт за грађевинарство ИГ д.о.о. Бања Лука
- Министарство саобраћаја Кантона Сарајево
- Евиденција
- а/а