BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-137-7/22
Mostar, 03. 2. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Termovent d.o.o. Živinice, broj: 15/21 od 12. 1. 2022. godine uložena na Odluku o poništenju postupka javne nabave, broj: 01/2-04-89-2671/21 od 28. 12. 2021. godine u predmetu javne nabave radova: *Izgradnje kanalizacione mreže „Bandovići" (Križevići) – Džamija Orašje*, ugovornog tijela Grad Živinice, na temelju članka 93. stavak (7), članka 104., te članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 03. 2. 2022. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se Odluka ugovornog tijela Grad Živinice o poništenju postupka javne nabave, broj: 01/2-04-89-2671/21 od 28. 12. 2021. godine u predmetu javne nabave radova: *Izgradnje kanalizacione mreže „Bandovići" (Križevići) – Džamija Orašje.*

3. Predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.

4. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Grad Živinice (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je nakon provedenog otvorenog postupka donio Odluku o poništenju postupka javne nabave, broj: 01/2-04-89-2671/21 od 28. 12. 2021. godine u predmetu javne nabave radova: *Izgradnje kanalizacione mreže „Bandovići" (Križevići) – Džamija Orašje.*

Ponuditelj Termovent d.o.o. Živinice (u daljem tekstu; **Žalitelj**) je dana 12. 1. 2022. godine uložio žalbu, broj: 15/21 na gore navedenu odluku ugovornog tijela.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH,

Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj u žalbi navodi da istu ulaže zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavama i pogrešno utvrđenog činjeničnog stanja. Ističe da je ugovorno tijelo pogrešno ocijenilo ponudu žalitelja jer je dostavio sve potrebne dokaze s ciljem ispunjavanja uvjeta za tehničku i profesionalnu sposobnost, i to: kopija diplome VSS za 1 (jednog) diplomiranog inžinjera mašinske struke na strani 28. Ponude, fotokopiju dokumenta o položenom stručnom ispitu na strani 29. Ponude, potvrdu privrednog subjekta o radnom iskustvu broj 254-2/21 na strani 27. Ponude, dokaz o uposlenosti kod ponuđača-fotokopija dokumenta Lista osiguranih lica za obveznika d.o.o. „Termovent", Živinice broj 13-3/8-12-45-264575 od 29. 11. 2021. godine, izdata od strane Kantonalnog poreznog ureda Tuzla-Porezna ispostava Živinice na strani 31. Ponude. Dakle Ugovorni organ je pogrešno primjerno ZJN BiH, član 68 stav 1, te smatra da navedenu Odluku treba poništiti, a na temelju stvarnog činjeničnog stanja i zakona donijeti novu Odlku o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 480-1/21 od 31. 14. 1. 2022. godine navodi da je žalba pravodobna, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neutemeljena, te ističe: Komisija za javne nabavke Grada Živinice je prilikom pregleda i ocjene ponuda u predmetnom postupku javne nabave utvrdila da Ponuda ponuđača nije prihvatljiva iz razloga što ponuda ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije. Cijeneći sve dostavljene dokaze, Komisija za javne nabavke je većinom glasova utvrdila da ponuđač ne ispunjava uslove u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti u dijelu tražene dokumentacije *"kopija diplome VSS za 1 (jednog) diplomiranog inžinjera mašinske, građevinske ili dr. tehničke struke"*. Naime, Ponuđač "Termovent" d.o.o. Živinice je dostavio je kopiju Diplome o završenom prvom ciklusu studija za uposlenika Hasić Halida, o stečenom stručnom zvanju bachelor - inžinjer elektrotehnike, izdata od strane Javne ustanove Univerzitet u Tuzli. Prilikom ocjene, Komisija se rukovodila odredbama tenderske dokumentacije i važećih pravnih propisa - Nivoi osnova kvalifikacijskog okvira u BiH usvojenim od strane Vijeća ministara BiH (Odluka o usvajanju osnova kvalifikacijskog okvira u Bosni i Hercegovini (Službeni glasnik BiH broj 31/2011) i Pravilnika o korištenju akademskih titula i sticanju naučnih i stručnih zvanja na visokoškolskim ustanovama u Tuzlanskom kantonu (Službene novine Tuzlanskog kantona broj: 14/2011. godine).

Kako je tenderskom dokumentacijom navedeno: "Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti dobavljača će se izvršiti na osnovu slijedećih izjava i dokumenata koje su ponuđači dužni dostaviti: - "kopija diplome VSS za 1 (jednog) diplomiranog inžinjera mašinske, građevinske ili dr. tehničke struke.... ", a imajući u vidu da Komisija ponude ocjenjuje isključivo na osnovu uslova i zahtjeva iz tenderske dokumentacije, te uzimajući u obzir odredbu člana 94. stav (2) Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o prostornom uređenju i građenju (SI. Novine TK, broj 15/13): "Građenjem građevina mogu se baviti pravna lica registrovana za obavljanje te djelatnosti, ako u stalnom radnom odnosu imaju zaposlenog najmanje jednog diplomiranog inženjera građevinske struke ili druge odgovarajuće struke sa najmanje tri godine radnog iskustva utvrđene Nivoe osnova kvalifikacijskog okvira u BiH, i naprijed navedeno, u skladu sa članom 68. stav (4) tačka i) Zakona o javnim nabavkama BiH (Sl. glasnik BiH, br. 39/14), Komisija je

odbacila zahtjev za sudjelovanjem ponuđača "Termovenf' d.o.o. Živinice, jer ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti. Na osnovu svega naprijed navedenog, Komisija smatra da je Žalba Termovent d.o.o. Živinice u potpunosti neutemeljena, odnosno neosnovana.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-137-4/22 od 20. 1. 2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela.

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

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

Žalba je osnovana.

Nakon izvršenog uvida u predmetnu tendersku dokumentaciju, broj: 01/2-04-89-2102/21 od 29. 11. 2021. godine (u daljnjem tekstu: TD) nespornim je utvrđeno:

- Dokaz za ispunjavanje uvjeta tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja (stranica 7) izvršit će se na temelju dokumenata koji su ponuditelji dužni dostaviti, pa između ostalog, i b) kopija diplome VSS za 1 (jednog) diplomiranog inžinjera mašinske ili građevinske ili dr. tehničke struke sa fotokopijom dokumenta o položenom stručnom ispitu, te dokaz o radnom iskustvu, od minimalno 3 (tri) godine sa VSS: - Potvrda uvjerenje privrednog subjekta, te dokaz o uposlenosti kod ponuđača – uvjerenje/lista-spisak (fotokopija) o uposlenom osoblju ovjeren od nadležne institucije (Porezna uprava, PIO/MIO ili sl.), ne starija od (tri) 3 mjeseca.

Uvidom u kopiju ponude žalitelja od 21. 12. 2021. godine, nespornim je utvrđeno:

- Na stranici 27 nalazi se Potvrda o radnom iskustvu, broj: 254-2/21 od 21. 12. 2021. godine kojom žalitelj potvrđuje da uposlenik Halid Hasić, dipl. ing. maš., ima više od 6 godina radnog iskustva u struci.;
- Na stranici 28 nalazi se kopija Diplome, broj: 6/29-I/13 od 26. 11. 2013. godine Javne ustanove univerzitet u Tuzli o završenom prvom ciklusu Halid Hasić u trajanju od četiri

godine i ostvarenih 240 ECTS bodova na Mašinskom fakultetu, te stečenog stručnog zvanja bachelor – inženjer mašinstva.;

- Na stranici 29 nalazi se Uvjerenje o položenom stručnom ispitu izdano od Ministarstva za prostorno uređenje, građevinarstvo i ekologiju Republike Srpske za Halid Hasić.;
- Na stranici 31 nalazi se Lista osiguranih osoba za žalitelja, broj 13-3/8-12-45-264575 od 29.11.2021. godine, izdata od strane Kantonalnog poreznog ureda Tuzla-Porezna ispostava Živinice od 29. 11. 2021. godine gdje je pod rednim brojem 5 naveden Halid Hasić.

Iz obrazloženja osporavane odluke o poništenju postupka javne nabavke broj 01/2-04-89-2671/21 od dana 28. 12. 2021. godine, vidljivo je da se ponuda žalitelja odbacuje u skladu sa odredbom članka 68. stavak (1) ZJN jer žalitelj nije dostavio kopiju diplome za VSS, kao niti presliku Uvjerenja o položenom stručnom ispitu za VSS.

Zakonom o visokom obrazovanju/naobrazbi („Službene novine Tuzlanskog kantona" br. 7/16, 10/16, 5/17, 15/17, 15/19, 9/20 i 17/21) uređuje se sistem, uvjeti i način obavljanja djelatnosti visokog obrazovanja, financiranje, kao i druga pitanja od značaja za obavljanje ove djelatnosti na području Tuzlanskog kantona (članak 1.), a člankom 118. Zakona o visokom obrazovanju/naobrazbi („Službene novine Tuzlanskog kantona" br. 7/16, 10/16, 5/17, 15/17, 15/19, 9/20 i 17/21) propisani su Ciklusi studija kako slijedi:

"*(1) Visoko obrazovanje organizuje se u tri ciklusa:*

a) prvi ciklus vodi do akademskog zvanja završenog dodiplomskog studija (the degree of Bachelor) ili ekvivalenta, stečenog nakon najmanje tri i najviše četiri godine redovnog studija nakon sticanja svjedočanstva o završenoj srednjoj školi, koji se vrednuje sa 180 odnosno 240 ECTS bodova;

b) drugi ciklus vodi do akademskog zvanja magistra ili ekvivalenta, stečenog nakon završenog dodiplomskog studija, traje jednu ili dvije godine, a vrednuje se sa 60 odnosno 120 ECTS bodova, i to tako da u zbiru s prvim ciklusom nosi 300 ECTS bodova;

c) treći ciklus vodi do akademskog zvanja doktora ili ekvivalenta, traje tri godine i vrednuje se sa 180 ECTS bodova.

(2) Jedan semestar studija nosi 30 ECTS bodova u svakom ciklusu.

(3) Integrisani studijski programi prvog i drugog ciklusa studija traju najmanje pet godina i njihovim završetkom se stiče najmanje 300 ECTS bodova.

(4) Organizovanje prvog i drugog ciklusa studija zasniva se na pravu studenta da im se, u skladu sa evropskim standardima Bolonjskog procesa, omogući i horizontalna mobilnost u području slobodnog izbora studijskih programa u okviru organizacionih jedinica visokoškolskih ustanova.

(5) Iz odredbi stava (1) ovog člana izuzima se studij medicinske grupe nauka u prvom ciklusu koji se vrednuje za farmaciju sa 300 ECTS bodova a za medicinu sa 360 ECTS bodova."

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, nespornim je zaključeno da je žalitelj u ponudi dostavio svu traženu dokumentaciju (Potvrda o radnom iskustvu, broj: 254-2/21 od 21. 12. 2021. godine, kopiju Diplome, broj: 6/29-I/13 od 26. 11. 2013. godine Javne ustanove univerzitet u Tuzli o završenom prvom ciklusu, Uvjerenje o položenom stručnom ispitu izdano od Ministarstva za prostorno uređenje, građevinarstvo i ekologiju Republike Srpske, Listu osiguranih osoba, broj 13-3/8-12-45-264575 od 29.11.2021. godine, izdata od strane Kantonalnog poreznog ureda Tuzla-Porezna ispostava Živinice od 29. 11. 2021. godine) s ciljem dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti koja se odnosila za jednog diplomiranog inžinjera mašinske struke.

Prema tome, nespornim je zaključeno žalitelj je dostavljenom dokumentacijom za Halid Hasić dokazao svoju tehničku i profesionalnu sposobnost odnosno isti je dokazao da navedena osoba ima visoku stručnu spremu što znači da je ispunio zahtjev iz točke b) sa stranice 7 TD jer se iz dostavljene diplome broj: 6/29-I/13 od 26. 11. 2013. godine izdate od Javne ustanove Univerzitet u Tuzli nespornim zaključuje da je Halid Hasić nakon četverogodišnjeg studijskog programa energetsko mašinstvo, na Mašinskom fakultetu u Tuzli i ostvarenih 240 ECTS bodova, stekao akademsko zvanje bachelor - inžinjer mašinstva.

Kako se u konkretnom slučaju radi o tome da je diplomu izdala Javna ustanova Univerziteta u Tuzli, to se imaju primijeniti odredbe kantonalnog propisa odnosno članka 118. Zakona o visokom obrazovanju/naobrazbi („Službene novine Tuzlanskog kantona“ br. 7/16, 10/16, 5/17, 15/17, 15/19, 9/20 i 17/21). Dakle, žalitelj opravdano ukazuje na osnovanost žalbe, a ocjenu osnovanosti žalbe ovo vijeće je utvrdilo temeljem stanja u spisu, kao i stava Suda Bosne i Hercegovine iznesenog u Presudi, broj: S1 3 U 035523 20 U od 11. 10. 2021. godine.

Imajući u vidu navedeno, utvrđeno je da je žalba osnovana zbog čega se poništava osporena odluka o poništenju postupka javne nabavke broj 01/2-04-89-2671/21 od dana 28. 12. 2021. godine i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.

Radi otklanjanja navedenih nedostataka, ugovorno tijelo, kao prvostupanjsko tijelo, dužno je ponudu žalitelja u ponovnom postupku ocijeniti kao prihvatljivu sve u skladu sa stavovima ovog tijela i donijeti novu odluku u skladu sa odredbama ZJN.

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

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, primjenom odredbi članka 104. i članka 111. stavak (1) točka d) ZJN i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“, broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), ovo tijelo je riješilo žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputa o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Ilija Ignjatić, dipl.iur.

Dostaviti:
- Termovent d.o.o. Živinice, ul. 25. Novembar br. 109, 75270 Živinice,
- Grad Živinice, ul. Alije Izetbegovića br. 28, 75270 Živinice,
- Evidencija,
- a/a.