BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

17 -03- 2022

Број: ЈН2-02-07-1-375-6/22
Бања Лука, 10.03.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Јовић С&Д д.о.о. Угљевик, бр. - од 28.01.2022.године, изјављене на Рјешење, број: 02/7-404-180/21 од 21.01.2022.године, уговорног органа, Република Српска, Општина Угљевик, у поступку јавне набавке „радова на изградњи спортско рекреативне стазе поред ријеке Јање у Угљевику“ на основу члана 111.став (1) тачка ц.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 228. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници, одржаној дана 10.03.2022.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба понуђача, **Јовић С&Д д.о.о. Угљевик,** бр.- од 28.01.2022.године, изјављена на Рјешење, број: 02/7-404-180/21 од 21.01.2021.године, уговорног органа, Република Српска Општина Бијељина , **одбија се, као неоснована.**

Одбија се и захтјев за накнаду трошкова жалбеног поступка .

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Република Српска Општина Бијељина (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила на сајту јавних набавки Обавјештење, бр. 894-1-3-75-3-71/21 од 29.12.2021.г.у отвореном поступку јавних набавки „радова на изградњи спортско рекреативне стазе поред ријеке Јање у Угљевику “, према тендерској документацији, доноси оспорено рјешење, на коју жалилац улаже жалбу незадовољан истим.

У жалби жалиоца се наводи:

Због грубе повреде сљедећих чланова ЗЈН БиХ:
-члана 1 став (2)ЗЈН БиХ
-члана 2 ставови (1),(2) и (3)ЗЈН БиХ
-члана 40 став 3.ЗЈН БиХ
-члана 44 став 3.ЗЈН БиХ
-Члан 51. ЗЈН БиХ
-члан 53 став (5) ЗЈН БиХ
-члан 116 став(0)ЗЈН БиХ
Упутства за припрему модела ТД

Уговорни орган је Рјешењем број 02/7-404-180/21 од дана 21.01.2022.године дјелимично усвојио жалбу изјављену на горе наведену ТД, али само у смислу члана 47, међутим, како и даље нисмо задовољни примјеном ЗЈН БиХ у поступку израде тендерске документације поново изјављујемо жалбу на горе наведено Рјешење. Сљедећи жалбени наводи нису прихваћени као основани:

„конкретно објаве обавјештења о јавној набавци, у односу на заказану доставу понуда и само отварање понуда поступио супротно ЗЈН БиХ.

Наиме, чланом 40. став 1) ЗЈН БиХ је предвиђено да у отвореном поступку набавке за вриједносни разред из члана 14. став (2) и став (3) овог закона, рок за пријем понуда не може бити краћи од 45 дана од дана слања на објаву обавештења о набавци на портал јавних набавки.

За предметну набавку уговорни орган је Обавјештење о набавци на Порталу јавних набавки објавио дана 29.12.2021 .године, а за дан пријема понуда и само отварање понуда одредио 17.01.2022године, чиме није испоштован члан 40. став 1) ЗЈН БиХ, односно период за припрему понуда у овом случају је 45 дана, што је краће од минимално предвиђеног рока Законом, обзиром да је ријеч о уговорном органу из члана 4.овог Закона а даје процијењена вриједност набавке 525.750,63КМ без урачунатог ПДВ-а Обзиром да се ради о сложеном предмету набавке(КАКО И САМ УГОВОРНИ ОРГАН ВИШЕ ПУТА НАГЛАШАВА У ОЖАЛБЕНОМ РЈЕШЕЊУ), уговорни орган није поступио у складу са чланом 39.ЗЈН БиХ, којим је прописано да уговорни орган је дужан одредити рокове за пријем захтјева за учешће и понуда, узимајући у обзир сложеност предмета набавке и вријеме потребно за припрему захтјева за учешће и понуда који не могу бити краћи од рокова утврђених овим законом.

-члан 44 став (3)ЗЈН БиХ прописује: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.
-члан 53 став (5)ЗЈН БиХ прописује: Приликом припреме ТД уговорни орган дужан је поштовати принципе једнаког третмана и недискриминиције кондидата/ понуђача. Уговорни орган не смије користити савјете било којег лица које може имати било какав директни или индиректни интерес за исход поступка додјеле уговора, ако је вјероватно да то може утицати на стварну конкуренцију за предметни уговор
-члан 116 став (о) прекршајне одредбе.ЗЈН Бих прописује:Новчаном казном у износу од 1.500,00 до 15.000,00 КМ казниће се за прекршај уговорни орган ако предмет уговора. конкурсне услове, техничке спецификације или друге елементе јавног позива ПРИЛАГОДИ КОНКРЕТНОМ ПОНУЂАЧУ

Уговорни орган овај члан грубо крши тако што је јасно дефинисао услове према техничкој и професионалној оспособљености доо МОНТ Градња и доо ИНТЕР ГРАДЊА, као два преферирана понуђача и извођача свих радова овог уговорног органа. Доказ: извјештај-претрага о обавјештењу о додјели уговора гдје је укупно додјељених уговора за радове: 107, а од тога доо МОНТ ГРАДЊИ ДОО 50 и ИНТЕР ГРАДЊИ ДОО 22, остало су уговори малих вриједности и појединим фирмама додјељени, како изгледа, случајно. То указује на лицемјерност уговорног органа када се у овом ожалбеном Рјешењу изјашњава да нити једном одредбом у ТД није назначен нити један понуђач, односно није указано да се било коме погодује. Па наравно да нећете написати тендер намијењен доо МОНТ ГРАДЊА или доо ИНТЕР ГРАДЊА, а поступак објављен по закону као ОТВОРЕНИ! Нити би то смјели, али користите своје механизме ограничавања конкуренције како би уговор управо њима додјелили, што управо и доказује извод са портала ЈН који ћемо приложити уз жалбу.

Такође ЗЈН БиХ јасно прописује чланом 1 став (2)

(2) Поступак јавне набавке односи се на поступке набавке робе, услуга или радова које проводи уговорни орган или секторски уговорни орган из чл. 4. и 5. овог закона, у складу с одредбама овог закона и подзаконских аката, и члан 2 ставови од 1) до 3). Члан 2. (Дефиниције појмова) (1) Поједини појмови који се користе у овом закону имају сљедећа значења: а) уговор о јавној набавци је уговор с финансијским интересом који се закључује у писаној форми између једног или више добављача и једног или више уговорних органа и има за циљ набавку робе, услуга или извођења радова у оквиру значења овог закона, и то: 1) уговор о јавној набавци робе је уговор о јавној набавци чији је предмет куповина, најам и закуп робе или лизинг са или без опције куповине робе, као и уговор који као успутну ствар укључује и уградњу и/или постављање и/или монтажу уз робу; 2) уговор о јавној набавци услуга је уговор о јавној набавци чији је предмет набавка услуга из Анекса 2.. дио А и Б, који су саставни дио овог закона. Услуге које су изузете од овог закона наведене су у Анексу 2.. Дио Ц, који је саставни дио овог закона. Уговором о јавној набавци услуга сматра се: - уговор о јавној набавци, чији су предмет и роба и услуге, уговор је о јавној набавци услуга, ако вриједност предметних услуга прелази вриједност робе обухваћене тим уговором или - уговор о јавној набавци, чији су предмет услуге и радови, уговор је о јавној набавци услуга, ако он укључује и радове у смислу Анекса 1. који је саставни дио овог закона, а који су споредни у односу на главни предмет уговора; 3) уговор о јавној набавци радова је уговор чији је предмет пројектовање и извођење радова или извођење радова који се односе на једну или више дјелатности утврђених у Анексу 1.., који је саставни дио овог закона, или радова или извођење радова, било којим средствима, који одговарају захтјевима које је навео уговорни орган или секторски уговорни орган. Појам "радови" подразумијева резултат градње или грађевинских радова узет у цјелини, а који је сам по себи довољан за испуњење неке економске или техничке функције.

Док уговорни орган, опет свјесно и индикативно тражи успјешно искуство не на уговорима робе, услуге или радова него ПОСЛОВА, чиме поново прилагођава испуњавање услова преферираним понуђачима, а такође крши и наведене одредбе ЗЈН БиХ

3.4. Техничка и професионална способност. 3.4.1. Што се тиче техничке и професионалне способности, понуђачи морају у складу са чланом 51. Закона о јавним набавкама испунити сљедеће минималне услове:

а) Успјешно искуство на реализацији 1 (једног) извршеног уговора на пословима изградње пјешачке стазе у вриједности минимално 350.000,00 КМ или успјешну реализацију два уговора на сличним пословима, сличним

пословима се сматра асфалтирање путева, улица, паркинга (предмјер радова садржи радове ископа, уређења постељице, коловозне конструкције, израда и уградња ивичњака) и успјешна реализација послова садње цвијећа и дрвећа (предмјер радова садржи и хортикултурно уређење).

У случају да понуђач има успјешну реализацију уговора на пословима асфалтирања путева, улица, паркинга и успјешну реализацију послова садње цвијећа и дрвећа мора имати успјешну реализацију: 1 (једног) уговора на пословима асфалтирања путева, улица, паркинга у вриједности минимално 350.000,00 КМ и успјешну реализацију 1 (једног) уговора на пословима садње цвијећа и дрвећа вриједности минимално 19.000,00 КМ, а све за период не дужи од четири године, рачунајући од дана објаве обавјештења о набавци или од датума регистрације, односно почетка пословања ако је понуђач регистра ван, односно почео са радом мање од четири године.

Овакво постављање услова је двоструко и нејасно, јер једним уговором тражи изградњу пјешачке стазе, док другим асфалтирање путева, улица, паркинга (предмјер радова садржи радове ископа, уређења постељице, коловозне конструкције, израда и уградња ивичњака) и успјешна реализација послова садње цвијећа и дрвећа. Сви ови радови спадају у радове нискоградње, што се види и по траженим референцама, као и техничкој спецификацији, па је постављање услова да понуђачи имају запосленог дипломираног инжињера хидроградње само ограничавајући фактор за ову предметну набавку.

Предмјером радова нигдје није предвиђена садња цвијећа, па се поставља питање због чега је потребна ова референца и то поред једне од 350.000,00 баш 19.000,00 за садњу цвијећа и дрвећа ЗАШТО ВРИЈЕДНОСТИ УГОВОРА НИСУ ЈЕДНАКЕ,БАР ТО АКО СУ ИМ ВЕЋ СУШТИНА И ПРЕДМЕТ РАДОВА ПОТПУНО РАЗЛИЧИТИ. Ако за изградњу пјешачке стазе се тражи вриједност минимално 350.000,00 КМ зашто се за друга два уговора тражи; успјешну реализацију уговора 1 (једног) уговора на пословима асфалтирања путева, улица, паркинга у вриједности минимално 350.000,00 КМ и успјешну реализацију 1 (једног) уговора на пословима садње цвијећа и дрвећа вриједности минимално 19.000,00 КМ. Такође, у измјени ТД техничка спецификација је неуредно и нејасно написана, не зна се ни која количина ни ЈМ ком раду припадају.

б) Понуђачи су дужни доказати да располажу образовним, професионалним и техничким особљем и то :

- 1 (један) дипл.инг.грађевине, који посједује личну лиценцу за извођење радова или надзор над извођењем радова из области нискоградње и положен стручни испит из области нискоградње, страна 8/49
- 1 (један) дипл.инг.грађевине, смјер хидроградња, који посједује личну лиценцу за извођење радова из области хидроградње или надзор над извођењем радова из области хидроградње, и положен стручни испит из области хидроградње „организација грађења и надзор“,
- 1 (једног) дипл.инг.електротехнике, који посједује личну лиценцу за извођење електро радова или за надзор над извођењем електрорадова,
- 1 (једног) грађевинског техничара, смјер нискоградња.

3.4.2. Оцјена техничке и професионалне способности понуђача ће се извршити на основу доказа прописаних чланом 51. Закона о јавним набавкама и то :

б) Понуђачи доказују да испуњавају услов из тачке 3.4.1. под б) достављањем :

- Потврде/увјерења издатог од стране надлежног органа -Пореске зправе у којој је наведено да понуђач има запослено захтјевано техничко особље или уговор по другом правном основу којим ангажује захтјевано техничко особље за реализацију уговора у складу са чланом 204. и 205.Закона о раду Републике

Српске, а који мора садржати све елементе прописане наведеним члановима Закона о раду,

- овјерена копија дипломе за дипл.инж. грађевине,
- овјерене копија потврда о положеном стручном испиту за дипломираног инг.грађевине из области нискоградње,
- овјерена копија лиценце за дипломираног инг.грађевине који је овлаштен за извођење радова из области нискоградње или за вршење надзора над извођењем радова из области нискоградње,
- овјерена копија дипломе за дипломираног инг.грађевине, смјер хидроградња,
- овјерена копија лиценце за извођење радова из области хидроградње или надзор над извођењем радова из области хидроградње,
- овјерене копија потврда о положеном стручном испиту из области хидроградње „организација грађења и надзор“,
- овјерена копија дипломе за дипломираног инг.електротехнике,
- овјерена лиценца за дипл.инг.електротехнике,
- овјерена копија дипломе/свједочанства за грађевинског техничара, смјер нискоградња.

Овакви услови су управо као нацртани за номенуте префериране понуђаче, јер управо оваквих квалификација само они имају запослене а који нису ништа друго до ограничавајући. Највећи апсурд је Захтјев за:

- овјерену копију потврда о положеном стручном испиту из области хидроградње „организација грађења и надзор,.

Јасно се види да се радови који ће се изводити не односе на хидроградњу, нити један елеменат хидрограђеввинских радова не постоји у предмјеру сем у наслову јавне набавке који у суштини представља локацију извођења радова, а не предмет, предмет радова као што се види из техничке спецификације искључиво припадају нискоградњи, што уговорни орган управо доказује и тражењем референце чак и за асфалтирање паркинга.док овамо тражи дипл.инжињера смјера хидрградње са све могућим документима који и нису од значаја за извођење предметних радова, овај инжињер је тражен искључиво да би ограничио конкуренцију, јер управо са овим карактеристикама доо МQНТ ГРАДЊА има запосленог.док остали понуђачи остају ускраћени за право на учешће због услова који је небитан за извођење радова, а битан за немогућност учешћа истих у овом поступку. Према постављеним условима, предлажемо уговорном органу да почне тражити и просјек оцјена од основне школе па надаље, па да бар и не покушавамо достављати своје понуде.

Како закон налаже минимум услова за доказивање професионалне способности, сасвим ие јасно да уговорни орган тражи документацију за коју зна да само преферирани понуђач посједује. У реду је тражити диплому и лиценцу за извођење радова и надзор над извођењем истих, али остали услови су сувишни (ко је какав изабрао смјер за полагање стручног испита-сасвим небитно за извођење радова).

Такође у упутству за припрему модела тендерске документације јасно дефинисани нацрти изјава стоје: Изјава о испуњености услова из члана 45. став (1) тачака од а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ број: 39/14) Ја, нижепотписани (Име и презиме), са личном картом број: издатом од ,у својству представника привредног друштва или обрта или сродне (Навести положај, назив дјелатности Привредног друштва или обрта или сродне дјелатности), ИД број: , чије сједиште се налази у (Град/општина), на адреси (Улица ,

и број), као кандидат/понуђач у поступку јавне набавке (Навести тачан назив и врсту поступка јавне набавке), а којег проводи уговорни (Навести тачан назив орган уговорног органа), за које је објављено обавјештење о јавној набавци (ако је објављено обавјештење) број: у „Службеном еласнику БиХ“ број:

т а у складу са чланом 45. ставовима (1) и (4) под пуном материјалном и казненом одговорношћу ИЗЈАВЉУЈЕМ....

-Изјава о испуњености услова из члана 47. ст. (1) тачака од а) до д) и (4) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број 39/14) Ја, нижепотписани (Име и презиме), са личном картом број: издатом од , у својству представника привредног друштва или обрта или сродне дјелатности (Навести положај, назив привредног друштва или обрта или сродне дјелатности), ИД број: , чије сједиште се налази у (Град/општина), на адреси (Улица и број), као кандидат/понуђач у поступку јавне набавке (Навести тачан назив и врсту поступка јавне набавке), а којег проводи уговорни орган (Навести тачан назив уговорног органа), за које је објављено обавјештење о јавној набавци (ако је објављено обавјештење) број: у „Службеном гласнику БиХ“ број: , а у складу са чланом 47. ставовима (1) и (4) под пуном материјалном и казненом одговорношћу ИЗЈАВЉУЈЕМ....

- Изјава о испуњености услова из члана 51. тачака ц), д), и ф) (Техничка и професионална способност у поступку набавке радова) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број 39/14) Ја, нижепотписани (Име и презиме), са личном картом број: издатом од у својству представника привредног друштва или обрта или сродне дјелатности (Навести положај, назив привредног друштва или обрта или сродне дјелатности), ИД број: , чије сједиште се налази у (Град/општина), на адреси (Улица и број), као кандидат/понуђач у поступку јавне набавке

(Навести тачан назив и врсту поступка јавне набавке), а којег проводи уговорни орган

(Навести тачан назив уговорног органа), за које је објављено обавјештење о јавној набавци (ако је објављено обавјештење) број: у „Службеном гласнику БиХ“ број: ,_а у складу са чланом 51. тачке ц), д), и ф) под пуном материјалном и казненом одговорношћу дајем сљедећу изјаву/е:

Уговорни орган упорно у сваком поступку тражи у свим горе наведеним Изјавама искључиво обавјештење о набавци објављено на ПОРТАЛУ ЈАВНИХ НАБАВКИ, а не у Службеном гласнику што је такође у супротности за ЗЈН БиХ и његовим примјенама.

Имајући у виду све наведено, водећи се принципом законитости и материјалне истине, жалилац предлаже да Уговорни орган, у складу са чланом 100.став 3 ЗЈН; усвоји ову жалбу у цјелости као основану и измијени ТД,а у складу са ЗЈН БиХ, а све у циљу активне и правичне конкуренције.

Уколико Уговорни орган не поступи на предложени начин, предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби, филијала Бања Лука усвоји ову жалбу у цјелости као основану.

Уговорни орган , је запримљену жалбу, размотрио и дао изјашњење бр 02/7-404-180/21 од 07.02.2022.г., у којем каже да је жалба неоснована , те исту

прослеђује са документацијом КРЖ-у, Филијала Бања Лука., која је протоколисана под бр. ЈН2-02-07-1-375/22 од 11.02.2022. године.

У Изјашњењу по жалби се наводи :

Жалиочев жалбени навод како је уговорни орган супротно одредби члана 40. став 1) ЗЈН-а БиХ пропустио утврдити минимални законски рок од 45 дана за достављање понуда рачунајући од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки узимајући у обзир сложеност предмета набавке и вријеме потребно за припрему захтјева за учешће и понуда који не могу бити краћи од рокова утврђених овим законом, је у цјелости неоснован јер је одребом члана 40. став 3. ЗЈН-а БиХ прописано да у отвореном поступку набавке за вриједносни разред из члана 14. став (4) овог закона а у који се сврстава предметна набавка у висини од 525.750,63 КМ, без зарачунатог ПДВ-а, рок за пријем понуда не може бити краћи од 20 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки, а одредбом члана 41. став 3. је утврђено да се рок из члана 40. став 3. од двадесет (20) дана у отвореном поступку набавке може скратити за још 5 дана ако уговорни орган омогући неограничен и директан приступ тендерској документацији и другим додатним документима путем електронског средства, не захтијевајући накнаду, и то од дана објаве обавјештења на порталу јавних набавки, што је уговорни орган и учинио. Уговорни орган је у тачки 5. остале информације ТД подтачка 5.1. и 5.2. у којима је одређено мјесто и вријеме пријема, односно отварања понуда одредио рок од 19 дана (од 29.12.2021. године до 17.01.2022. године) рачунајући од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки, па сходно томе овај жалбени навод ваља одбити као неоснован.

Жалиочеве наводе како уговорни орган погодује одређеним потенцијалним понуђачима у конкретном предмету јавне набавке треба одбити као неосноване обзиром да нити једном одредбом у Тендерском документу није назначен нити један понуђач, односно није указано да се било коме погодује што би било супротно важећим општим принципима недискриминације и активне и правичне конкуренције садржаним у одредби члана 3. ЗЈН-а БиХ а такође у одредби тачке 6.14. Сукоб интереса Тендерске документације је онемогућено и спрјечено тако нешто.

Жалиочев жалбени навод како је уговорни орган у тачки 3.4. Техничка и професионална способност понуђача, подтачка 3.4.1. под а) двоструко и нејасно поставио услове, јер једним уговором тражи изградњу пјешачке стазе, док другим асфалтирање путева, улица, паркинга (предмјер радова садржи радове ископа, уређења постељице, коловозне конструкције, израда и уградња ивичњака) и успјешну реализација послова садње цвијећа и дрвећа, је неоснован обзиром даје уговорни орган утврдио минималне услове у складу са важећим одредбама члана 7. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда а којом одредбом је одређено да минимални услови финансијске и/или техничке и професионалне способности који се захтијевају за одређени уговор морају бити у вези са предметом набавке и сразмјеми предмету набавке па како је у конкретном случају ријеч о набавци радова чија укупна процијењена вриједност износи 525.750,63 КМ, без зарачунатог ПДВ-а а у овквиру тога вриједност грађевинских радова из области нискоградње је већа од 350.000,00 КМ, односно вриједност хортикултурних послова је већа од 19.000,00 КМ јасно је што су на задати начин утврђени услови и захтјеви у вези техничке и професионалне способности понуђача у горе назначеној тачки ТД а у вези с тиме уговорни орган је поступио у складу са одредбом члана 7. став 4. тачка а) и

б) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда те је захтјевао или успјешно искуство на реализацији истог посла, тј. изградње пјешачке стазе или сличног посла тј. асфалтирању путева, улица и паркинга, односно послова из области хортикулутре као што је садња цвијећа и дрвећа а што је јасно и недвосмислено и не представља ограничавање конкуренције за предметну набавку обзиром на садржину послова утврђених у Техничкој спецификацији Анекс 1. ТД. Према томе ове жалбене наводе потенцијалног понуђача „Јовић С & Д" д.о.о. Угљевик који се односе на одредбе у тачки 3.4. Техничка и професионална способност, подтачка 3.4.1. под а) Тендерске документације треба одбити као неосноване.

Жалбени навод како је уговорни орган у измјени тендерске документације, односно да је техничку спецификацију неуредно и нејасно написао јер се не зна ни која количина ни јединица мјере коме раду припадају, је у цјелости неоснован обзиром да се увидом у Анекс 1 Тендерске документације може јасно и недвосмислено утврдити који радови и у којој количини су предмет набавке, односно која врста роба и услуга и у којој количини је предмет набавке а која набавка је у својој укупности и у складу са ЗЈН БиХ и важећим подзаконским актима окарактерисана као набавка радова, па сходо чему овај жалбени навод треба у цјелости одбити као неоснован.

Жалбени навод како је постављање услова у тачки 3.4. подтачака 3.4.1. под б) алинеја 2. Тендерске документације да понуђачи располажу образованим, техничким и професионалним особљем, тј. да имају запосленог дипломираног инжењера хидрограђње само ограничавајући фактор за ову предметну набавку јер предметни радови спадају у радове нискоградње, што се види и по траженим референцама, као и техничкој спецификацији је неоснован из разлога јер се предметни радови изводе на тзв. берми регулисаног ријечног корита ријеке Јање сходно чему је ради успјешне реализације посла потребно да учесник у извођењу предметних грађевинских радова, односно извођач истих има на располагању адекватну радну снагу са потребним стручним квалификацијама које захтјева одређена врста предметних радова који се изводе а како је овдје ријеч о извођењу грађевинских радова на тзв. берми регулисаног ријечног корита ријеке Јање јасно је и недвосмислено да је учесник у грађењу обевезан обезбједити најмање једно стручно лице које посједује стручне квалификације за извођење радова из области хидрограђње а које квалификације се доказују важећом документацијом.

С обзиром да у предмјеру предметних радова у дијелу који се односи на бетонске радове, постоје позиције које уско граниче између нискоградње и хидрограђње, а односе се на израду монтажних сливника (тачније позиција 3.3.) а већ је познато да се ради на берми регулисаног ријечног корита ријеке Јање (а поред тога узимајући у обзир и чињеницу да је предмјером радова предвиђена и израда силазног степништа до ријеке Јање -позиција 3.4) наведени радови се недовосмислено могу сврстати у послове хидрограђње, те су из тих разлога и прописани услови који имају за циљ да испоштују правила струке, као и квалитет радова који се имају извести. У конкретном случају уговорни орган је за инжењера хидрограђње, којег за извођење предметних грађевинских радова на тзв. берми регулисаног корита ријеке Јање мора имати на располагању давалац посла, од понуђача захтјевао да то буде лице са положеним стручним испитом из областих хидрограђње смјер "организација грађења и надзор" јер је ријеч о специфичним околностима у којима се изводе грађевински радови на изградњи пјешачке стазе а који радови укључују и електрорадове али и друге послове као што су послови из области хортикултуре па је сходно томе логично да инжењер хидрограђње са стручним квалификацијама за обављање послова

организације грађења и надзор над извођењем послова на тзв. берми регулисаног корита ријеке Јање буде ангажован на предметним пословима ради успјешен реалиазције самог посла, сходно чему је уговорни орган у тачки 3.4. подтачка 3.4.1. под б) алинеја 2., односно у подтачки 3.4.2. под б) алинеја 5,6 и 7. Тенедрске документације прописао услове техничке и професионалне способности које мора да посједују понуђачи а на темљу одредби члана 51. став 1. тачка б) ЗЈН-а БиХ и члана 7. став 7. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда а којом одредбом је прописано да уговорни орган изузетно од ст. (2) до (5) овога члана Упутства, у оправданим околностима које морају бити везане уз ризике који произилазе из природе радова, услуга или робе који су предмет набавке, уговорни орган може захтијевати и више услова финансијске и/или техничке и професионалне способности, при чему је у тендерској документацији дужан детаљно образложити те околности а што је у конкретном случају из самог наслова предметне јавне набавке логична чињеница јер се предметни радови изводе поред ријеке Јање а уговорни орган је у тачки 6.3. Увид у пројекат изградње спортско-рекреативне стазе поред ријеке Јање у Угљевику и обилазак локације Тендерске документације објаснио на начин даје све заинтересоване понуђаче благовремено позвао да изврше увид у пројекат изградње спортско-рекреативне стазе и копирање истог те да заједно са овлаштеним представницима уговорног органа обиђу предметну локацију и упознају се са свим појединостима предметних радова између осталог и са околностима везаним за потребе ангажовања инжењера хидроградње са потребним стручним квалификацијама, тј. лиценцом за извођење радова или надзор над извођењем радова из области хидроградње и поменутим увјерењем о положеном стручном истпиту из областих хидрограње смјер „организација грађења и надзор".

Наиме сама потреба за захтјеваним стручним квалификацијама потребног ангажованог образованог, професионланог и техничког особља за извођење предметних радова које захтјева уговорни орган произилази како из претходно назначених одредби ЗЈН-а БиХ и Упутства за припрему модела Тендерске документације и понуда, тако и из одредби члана 116. Закона о уређењу простора и грађењу Републике Српске ("Сл. гласник РС", бр. 40/2013, 2/2015 - одлука УС, 106/2015 и 3/2016 - испр., 104/2018 - одлука УС и 84/2019). Према свему предње наведеноме у овоме дијелу уговорни орган самтра неоснованим и овај жалиочев жалбени навод па према томе исти треба и одбити.

Жалиочев жалбени навод како уговорни орган упорно у сваком поступку тражи у свим обрасцима изјава искључиво обавјештење о набавци објављено на порталу јавних набавки, а не у Службеном гласнику што је такође супротност са ЗЈН БиХ и његовим примјенама, је ирелевантан јер податак о броју и датуму Службеног гласника БиХ у коме је објављено даје покренут поступак набавке сам по себи није пресудан за примјену принципа транспарентности поступка јавне набавке из одредбе члана 3. ЗЈН-а БиХ обзиром да је предметна набавка објављена на Порталу јавних набавки БиХ са свом потребном документацијом и иста је одређивањем броја и датума обавјештења о набавци идентификована на Порталу јавних набавки БиХ сходно чему се јасно и недвосмислено може утврдити о ком поступку набавке је ријеч са свом њеном садржином и код ког уговорног органа се проводи предметни поступак набавке па је израда обрасца Изјаве из члана 45. ЗЈН-а БиХ Анекс 4 и Изјаве из члана 47. ЗЈН-а БиХ Анекс 5 Тендерске документације извршена у складу са важећим одредбама ЗЈН-а БиХ. Према предње наведеном предлажемо да се овај жалиочев навод одбаци као ирелевантан.

Према свему предње наведеном предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби одбије предметну жалбу у цјелости као неосновану.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, како би се у опште приступило њеном рјешавању, а односе се на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлашћене особе у складу са чланом 109. став (1) и (2) Закона о јавним набавкама као и на претпоставке прописане чланом 105. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине.

Након што су предње претпоставке преиспитане, овај орган је увидом у достављену документацију, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је потребно одбити наводе жалиоца.

Жалба је неоснована

Након утврђивања свих чињеница и увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да је жалба неоснована и да је предметни поступак, у дијелу навода у жалби, у складу са одредбама Закона о јавним набавкама.

Жалбени навод који гласи: „конкретно објаве обавјештења о јавној набавци, у односу на заказану доставу понуда и само отварање понуда, поступио супротно ЗЈН БиХ.

Наиме, чланом 40. став 1) ЗЈН БиХ је предвиђено да у отвореном поступку набавке за вриједносни разред из члана 14. став (2) и став (3) овог закона, рок за пријем понуда не може бити краћи од 45 дана од дана слања на објаву обавештења о набавци на портал јавних набавки.

За предметну набавку уговорни орган је Обавјештење о набавци на Порталу јавних набавки објавио дана 29.12.2021 .године, а за дан пријема понуда и само отварање понуда одредио 17.01.2022године, чиме није испоштован члан 40. став 1) ЗЈН БиХ, односно период за припрему понуда у овом случају је 45 дана, што је краће од минимално предвиђеног рока Законом, обзиром да је ријеч о уговорном органу из члана 4.овог Закона а даје процијењена вриједност набавке 525.750,63КМ без урачунатог ПДВ-а“, овај орган је извршио увид у ТД-у, те на основу законских одредби како се каже чланом 14. ЗЈН („Сл. гласник БиХ“ бр. 39/14)

„(Вриједносни разреди)

(1.)За набавке вриједности мање од 50.000,00 КМ у случају робе и услуга, или 80.000,00 КМ у случају радова, уговорни орган може примијенити један од поступака утврђених овим законом, осим директног споразума, уз обавезу испуњења услова прописаних за сваки поступак.

(2) Примјена отвореног или ограниченог поступка, или преговарачког поступка са објавом или без објаве обавјештења, или конкурса за израду идејног рјешења, или такмичарског дијалога обавезна је у случају када је вриједност набавке за робе и услуге једнака или већа од:

а) 250.000,00 КМ за уговорне органе из члана 4. став (1) тач. а) и ц) овог закона;

б) 400.000,00 КМ за уговорне органе из члана 4. став(1) тачка б) овог закона;

ц) 800.000,00 КМ за секторске уговорне органе из члана 5. овог закона.

(3) Када је вриједност набавке, у случају радова, једнака или већа од 9.000.000,00 КМ, уговорни орган дужан је да спроведе отворени или ограничени поступак, или преговарачки поступак са објавом или без објаве

обавјештења, или конкурс за израду идејног рјешења, или такмичарски дијалог.
(4) Када је вриједност набавке робе, услуга и радова једнака или већа од вриједности из става (1) овог члана, а мања од вриједности из ст. (2) и (3) овог члана, уговорни орган је обавезан да примијени отворени или ограничени поступак, или преговарачки поступак са објавом или без објаве обавјештења, или конкурс за израду идејног рјешења, или такмичарски дијалог.
(5) Када је вриједност јавне набавке једнака или већа од вриједносних разреда из ст. (2) и (3) овог члана, уговорни орган дужан је да додатно огласи и сажетак обавјештења на енглеском језику на порталу Агенције и КРЖ-а (у даљем тексту: портал јавних набавки)."

Чланом 40 ЗЈН-а каже се:

„(Редовни рокови за подношење захтјева за учешће и понуда)
(1) Уговорни орган дужан је да у отвореном поступку за вриједносни разред из члана 14. ст. (2) и (3) овог закона утврди минимални рок за пријем понуда од 45 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки.
(2) У случају ограниченог поступка, преговарачког поступка са објавом обавјештења о набавци и такмичарског дијалога за вриједносне разреде из члана 14. ст. (2) и (3) овог закона уговорни орган дужан је да утврди:
а) минимални временски рок за пријем захтјева за учешће не краћи од 30 дана од дана слања на објаву обавјештења на порталу јавних набавки; и
б) у случају ограниченог поступка, минимални временски рок за пријем понуда не краћи од 35 дана од дана упућивања позива квалификованим кандидатима за достављање понуда.
(3) У отвореном поступку набавке за вриједносни разред из члана 14. став (4) овог закона, рок за пријем понуда не може бити краћи од 20 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки.
(4) У ограниченом поступку, преговарачком поступку са објавом обавјештења и такмичарском дијалогу, за вриједносни разред из члана 14. став (4) овог закона, рок за пријем захтјева за учешће не може бити краћи од 15 дана од дана слања на објаву обавјештења о набавци на порталу јавних набавки, а рок за пријем понуда у ограниченом поступку не може бити краћи од 15 дана
од дана упућивања захтјева за достављање понуда."

Дакле, може се рећи да је у конкретном случају, уговорни орган могао примјенити члан 40, став (3.) чиме није извршена повреда закона овако ппостављеним условом ТД-а па је самим тим овај жалбени навод неоснован.

Други жалбени навод који гласи: „уговорни орган, опет свјесно и индикативно тражи успјешно искуство не на уговорима робе, услуге или радова него ПОСЛОВА, чиме поново прилагођава испуњавање услова преферираним понуђачима, а такође крши и наведене одредбе ЗЈН БиХ

3.4. Техничка и професионална способност. 3.4.1. Што се тиче техничке и професионалне способности, понуђачи морају у складу са чланом 51. Закона о јавним набавкама испунити сљедеће минималне услове:
а) Успјешно искуство на реализацији 1 (једног) извршеног уговора на пословима изградње пјешачке стазе у вриједности минимално 350.000,00 КМ или успјешну реализацију два уговора на сличним пословима, сличним пословима се сматра асфалтирање путева, улица, паркинга (предмјер радова садржи радове ископа, уређења постељице, коловозне конструкције, израда и уградња ивичњака) и успјешна реализација послова садње цвијећа и дрвећа (предмјер радова садржи и хортикултурно уређење).

У случају да понуђач има успјешну реализацију уговора на пословима асфалтирања путева, улица, паркинга и успјешну реализацију послова садње цвијећа и дрвећа мора имати успјешну реализацију: 1 (једног) уговора на пословима асфалтирања путева, улица, паркинга у вриједности минимално

350.000,00 КМ и успјешну реализацију 1 (једног) уговора на пословима садње цвијећа и дрвећа вриједности минимално 19.000,00 КМ, а све за период не дужи од четири године, рачунајући од дана објаве обавјештења о набавци или од датума регистрације, односно почетка пословања ако је понуђач регистрован, односно почео са радом мање од четири године.

Овакво постављање услова је двоструко и нејасно, јер једним уговором тражи изградњу пјешачке стазе, док другим асфалтирање путева, улица, паркинга (предмјер радова садржи радове ископа, уређења постељице, коловозне конструкције, израда и уградња ивичњака) и успјешна реализација послова садње цвијећа и дрвећа", овај орган је извршио увид у Тд-у и констатовао да је уговорни орган, а како то и жалилац наводи тачно навео успјешну реализацију једног уговора који је једнак предмету јавне набавке те да је истом финансијска вриједност испод процијењене вриједности, а да је дао и алтернативу сличних послова које је тачно и прецизно дефинисао, а што је у складу са Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда , члан 7. /"Сл.гласник БиХ" бр. 90/14 и 20/15) која регулише ово област.

Дакле, уговорни орган је могао тражити успјешну реализацију једног или више уговора како је у конкретном случају и наведено, односно да је могао раздвојити у колико понуђач има реализацију сличних послова , шта конкретно мора доставити чиме није нарушена повреда закона.

У обе варијанте, уговорни орган за успјешну реализацију уговора није прешао процијењену вриједност у финансијском смислу, односно да је иста испод предвиђене вриједности што такође не чини повреду поступка па је овај жалбени навод неоснован.

Трећи жалбени навод: „ б) Понуђачи су дужни доказати да располажу образовним, професионалним и техничким особљем и то :

- 1 (један) дипл.инг.грађевине, који посједује личну лиценцу за извођење радова или надзор над извођењем радова из области нискоградње и положен стручни испит из области нискоградње, страна 8/49
- 1 (један) дипл.инг.грађевине, смјер хидроградња, који посједује личну лиценцу за извођење радова из области хидроградње или надзор над извођењем радова из области хидроградње и положен стручни испит из области хидроградње „организација грађења и надзор",
- 1 (једног) дипл.инг.електротехнике, који посједује личну лиценцу за извођење електро радова или за надзор над извођењем електрорадова,
- 1 (једног) грађевинског техничара, смјер нискоградња.

3.4.2. Оцјена техничке и професионалне способности понуђача ће се извршити на основу доказа прописаних чланом 51. Закона о јавним набавкама и то :

б) Понуђачи доказују да испуњавају услов из тачке 3.4.1. под б) достављањем :

- Потврде/увјерења издатог од стране надлежног органа -Пореске зправе у којој је наведено да понуђач има запослено захтјевано техничко особље или уговор по другом правном основу којим ангажује захтјевано техничко особље за реализацију уговора у складу са чланом 204. и 205.Закона о раду Републике Српске, а који мора садржати све елементе прописане наведеним члановима Закона о раду,
- овјерена копија дипломе за дипл.инж. грађевине,
- овјерене копија потврда о положеном стручном испиту за дипломираног инг.грађевине из области нискоградње,
- овјерена копија лиценце за дипломираног инг.грађевине који је овлаштен за извођење радова из области нискоградње или за вршење надзора над извођењем радова из области нискоградње,
- овјерена копија дипломе за дипломираног инг.грађевине, смјер хидроградња,

- овјерена копија лиценце за извођење радова из области хидроградње или надзор над извођењем радова из области хидроградње,
- овјерене копија потврда о положеном стручном испиту из области хидроградње „организација грађења и надзор“,
- овјерена копија дипломе за дипломираног инг.електротехнике,
- овјерена лиценца за дипл.инг.електротехнике,
- овјерена копија дипломе/свједочанства за грађевинског техничара, смјер нискоградња” , овај орган је извршио увид у ТД-у и констатовао да су постављени услови у складу са предметом набавке, те да је уговорни орган користио своје дискреционо право у складу са законским одредбама када је тражио одређена занимања радника који ће бити ангажовани у поступку набавке.

Жалилац посебно истиче зашто „овјерена копија лиценце за извођење радова из области хидроградње или надзор над извођењем радова из области хидроградње,
- овјерене копија потврда о положеном стручном испиту из области хидроградње „организација грађења и надзор“, али ни у једном дијелу не наводи зашто би то сузило активну конкуренцију понуђача, већ само да такви услови у овом поступку нису потребни.

Овај орган је цијенио да су у питању радиви нискоградње, што ни жалилац не оспорава, али да су сви ти грађевински послови (изградња стазе, прилаза обали, степеница ка ријеци и сл.) уско везани са пословима и хидроградње.

Уговорни орган није тражио ове профиле занимања да морају бити у радном односу код понуђача већ да могу бити ангажовани и по неком другом основу (уговор о дијелу, уговор о пословно-техничкој сарадњи и сл.)

На крају понуђачи се могу удружити у групу понуђача и на тај начин испунити тражене услове ТД-а тако да се овакви услови не могу сматрати сужавањем конкуренције, нити чине повреду поступка јавне набавке. Стога је овај жалбени навод неоснован.

Четврти жалбени навод који се односи на текст давања Изјаве према члану 45 и 51 ЗЈН-а, те да су уписани сувишни дијелови текста, као што је уписивање бр. „Сл.гласника БиХ када је објављено обавјештење“, по мишљењу овога органа није повреда поступка јер је такав текст као примјер постављен од Агенције за јавне набавке, нити исти сужава активну конкуренцију понуђача.

У овом случају, уговорни орган је исправно поступио и није начинио повреду поступка а наводи жалиоца су неосновани.

Имајући у виду предње, жалба је неоснована, те је на основу члана 228. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбија се и захтјев за надокнаду трошкова жалбеног поступка као и трошкова правног заступања .

Поука о правном лијеку

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

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Драган Билић, дипл.правник

Достављено:
- жалиоцу
- Уговорном органу
- а/а и евиденција