BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-601-7/22
Мостар, 31.03.2022. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по измјењеној жалби потенцијалног понуђача Градпром д.о.о. Србац од 25.02.2022. године, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке, изјављеној на Тендерску документацију број: 01-11-3-5462-2/22 од 16.02.2022. године, у поступку јавне набавке – Пружање термоизолатерских услуга, уговорног органа Клинички центар Универзитета Сарајево, на основу члана 93. став (7), члана 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број 39/14), на сједници ад хоц Вијећа IV а одржаној дана 31.03.2022. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Усваја се жалба потенцијалног понуђача „Градпром" д.о.о. Србац, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке, и поништава се:
   - Тендерска документација број: 01-11-3-5462-2/22 од 16.02.2022. године у поступку јавне набавке - Пружање термоизолатерских услуга, заједно са Обавјештењем о набавци број: 893-7-2-72-3-91/22 од 16.02.2022. године објављеним на Порталу јавних набавки.
2. Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава предметне жалбе, изјављене по пуномоћнику/адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 658,12 КМ.
3. Обавезује се уговорни орган Клинички центар Универзитета Сарајево да жалиоцу „Градпром" д.о.о. Србац, заступаном по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке, исплати износ од 658,12 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења.
4. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган Клинички центар Универзитета Сарајево (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је конкурентским захтјевом поступак јавне набавке - Пружање

термоизолатерских услуга, за који је Обавјештење о набавци број: 893-7-2-72-3-91/22 објављено на Порталу јавних набавки дана 16.02.2022. године.

На Тендерску документацију у предметном поступку јавне набавке, жалбу је изјавио потенцијални понуђач Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке (у даљњем тексту: жалилац), коју је уговорни орган, поступајући у складу с чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу, код кога је запримљена дана 07.03.2022. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 17.03.2022. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Уговорни орган дана 16.02.2022. године на Порталу јавних набавки објавио је обавјештење о набавци број: 893-7-2-72-3-91/22 и тендерску документацију број:: 01-11-3-5462-2/22.

Тендерском документацијом прописано је:

„2.1. Да би учествовали у процедури јавних набавки, понуђачи су обавезни доставити слиједећу документацију без које ће понуда бити одбијена:

Понуда мора садржавати најмање:

a) Спецификација/листа достављених докумената;
b) Образац за достављање понуде - Анекс 1;
c) Образац за цијену понуде - Анекс 2;
d) Изјава овјерена од стране надлежног органа о испуњености услова из члана 45. Закона о јавним набавкама;
e) Изјава овјерена од стране надлежног органа о испуњености услова из члана 52 Закона о јавним набавкама;
f) Попуњени и парафирани сви Анекси на оригиналним обрасцима из тендерске документације;
g) Изјава о прихватању услова плаћања: одгођено до 60 дана од извршене услуге и испостављања рачуна (Изјава се даје у слободној форми на меморандуму понуђача и потписом овлаштеног лица);
h) Изјаву о прихватању приједлога Оквирног споразума који је саставни дио ове ТД (Изјава се даје у слободној форми на меморандуму понуђача и потписом овлаштеног лица);
i) Изјава о важењу понуде 90 дана од задњег рока за доставу понуде(Изјава се даје у слободној форми на меморандуму понуђача и потписом овлаштеног лица);
j) Изјаву о непромјењивости цијена за вријеме трајања уговора.(Изјава се даје у слободној форми на меморандуму понуђача и потписом овлаштеног лица);
к) **Извод из судског регистра** - доказ да понуђач има право на **обављање** професионалне дјелатности и/или да је регистрован у релевантним професионалним

или трговачким регистрима

Техничка и професионална способност

l) Изјава са списком извршених уговора из стручне области која је предмет набавке. У случају да уговори нису извршени, потребно је дати за то одговарајућа образложења. Изјава се даје у виду табела у којима се одвојено дају подаци о извршеним уговорима.

m) Изјава да понуђач може извршити услуге које су предмет набавке користећи властите људске ресурсе. Образац изјаве се даје у тендерској документацији. Ако понуђач изјави да може извршити услуге које су предмет набавке користећи властите људске ресурсе, онда даје податке о властитим ресурсима. Подаци о властитим људским ресурсима се дају у фирми табеле 7.1.

Ако понуђач изјави да не може извршити услуге које су предмет набавке користећи властите људске ресурсе, онда прилаже споразум потписан са другим субјектом на основу којег се види да ће имати несметано располагање људским ресурсима тог субјекта. Саставни дио тог споразума је табела о структури ресурса са којима ће моћи располагати. Подаци о људским ресурсима других субјеката се дају у форми табеле 7.2.

Понуда мора садржавати све наведене документе у оригиналу или овјереној копији (копија овјерена код надлажног органа), у супротном ће се сматрати непотпуном и неће бити узета у даље разматрање. Уколико страни добављач не може обезбиједити неке од наведених доказа обавезан је доставити Изјаву овлаштеног лица овјерену од стране надлежног органа о непостојању ограничења из члана 45. Закона.

2.2 Докази које је дужан доставити изабрани понуђач морају садржавати потврду да је у моменту предаје понуде испуњавао услове који се траже тендерском документацијом . Доказе о испуњавању услова је дужан доставити у року од 5 дана од дана запримања обавјештења о резултатима овог поступка јавне набавке. Докази које доставља изабрани понуђач не могу бити старији од три мјесеца, рачунајући од момента предаје понуде. Изабрани понуђач мора испуњавати све усиове у моменту предаје понуде, у противном ће се сматрати даје дао лажну изјаву из члана 45. Закона.

Наведене одредбе прописане су супротно одредбама Закона о јавним набавкама.

Уговорни орган у погледу доказивања техничке и профеисоналне способности понуђача захтијева достављање Изјаве са списком извршених уговора из стручне области која је предмет набавке. У случају да уговори нису извршени, потребно је дати за то одговарајућа образложења. Изјава се даје у виду табела у којима се одвојено дају подаци о

извршеним уговорима.

Уговорни орган као доказ о испуњености услова у погледу техничке и професионалне способности захтијева само изјаву са списком извршених уговора.

Уговорни орган прописао је услов али није у складу са законом прописао доказ којим ће понуђачи доказати испуњеност постављеног услова.

Чланом 48. став (1) и (2) Закона о јавним набавкама прописано је:

(1) Уговорни орган може, зависно од врсте, количине или обима, или намјене предмета набавке, захтијевати доказе који се односе на техничку и професионалну способност.

(2) Ако уговорни орган захтијева доказ о уредно извршеним уговорима, тај доказ се подноси у форми списка извршених уговора уз потврду о њиховој реализацији коју даје друга уговорна страна. У случају да се таква потврда из објективних разлога не може добити од уговорне стране која није уговорни орган, важи изјава привредног субјекта о уредно извршеним уговорима, уз предочавање доказа о учињеним покушајима да се такве потврде обезбиједе.

Чланом 48. став (7) Закона о јавним набавкама прописано је да ако захтијева један или више докумената којим понуђач доказује техничку и професионалну способност, уговорни орган дужан је у тендерској документацији јасно и прецизно дефинисати те захтјеве.

Уговорни орган није у складу са законом дефмисао доказ којим ће понуђачи доказати успјешно искуство.

Наиме, начином на који је уговорни орган прописао доказе којим се потврђује испуњеност постављеног услова врше се повреде одредби члана 48. став (1) до (3) Закона о јавним набавкама БиХ, којим је прописано да ако се захтјева доказ о уредно извршеним уговорима, **тај доказ се доставља у форми списка извршених уговора уз потврду о њиховој реализацији,** садржај потврде описан је у став(3) овог члана.

Сасвим је јасно није **тражена законом прописана потврда,** што је у супротности са одредбама члана 48. ЗЈН.

Успјешно искуство у реализацији уговора не може се само изјавом, докази из члана 48. кумулативно морају бити саставни дио понуде.

Уговорни орган може, зависно од врсте, количине или обима, или намјене предмета набавке, захтијевати доказе који се односе на техничку и професионалну способност, а ако их захтијева мора их захтијевати у складу са законом.

Уколико уговорни орган од потенцијалних понуђача захтијева доказе у погледу техничке и професионалне спсбности онда онда је као доказ о испуњености тог услова дужан да захтијева списак извршених уговора уз потврде о њиховој реализацији коју даје друга уговорна страна, а све у складу са одредбама члана 48. Закона о јавним набавкама, уз понуду.

Даље, уговорни орган захтијева достављање изјаве да понуђач може извршити услуге које су предмет набавке користећи властите људске ресурсе. Образац изјаве се даје у тендерској документацији. Ако понуђач изјави да може извршити услуге које су предмет

набавке користећи властите људске ресурсе, онда даје податке о властитим ресурсима, те даље наводи: „Подаци о властитим људским ресурсима се дају у фирми табеле 7.1. Ако понуђач изјави да не може извршити услуге које су предмет набавке користећи властите људске ресурсе, онда прилаже споразум потписан са другим субјектом на основу којег се види да ће имати несметано располагање људским ресурсима тог субјекта. Саставни дио тог споразума је табела о структури ресурса са којима ће моћи располагати. Подаци о људским ресурсима других субјеката се дају у форми табеле 7.2.“

Увидом у табеле 7.1 и 7.2 видљиво је да уговорни орган захтијева да понуђачи упису назив субјекта у којем је одређено лице заполено, име и презиме, звање, назив школске установе, те друге доказе.

Наведене одредбе су потпуно нејасне.

Уговорни орган одредио/прописао је доказе који се достављају, међутим, није поставио минималне минималне услове у погледу структуре и броја техничког особља, траженог минималног броја запослених... што је у супротности са одредбама члана 2. став (1) тачка д) ЗЈН којим је прописано да тендерска документација садржи минимум јасних и одговарајућих информација у односу на изабрани поступак додјеле уговора, члана 53. став (1) ЗЈН којим је прописано „Уговорни орган дужан је припремити тендерску документа цију у складу с одредбама овог закона и подзаконским актима. У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, а који су кандидатима/понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи, чланом 2. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда којим је прописано да тендерска документација садржи све потребне податке који привредном субјекту омогућавају израду захтјева за учешће и/или понуде", чланом 3. став (1) наведеног упуства којим је прописано да тендерска документација садржи све неоходне информације и појашњења који морају бити дефинисани јасно, на основу којих кандидати/понуђачи могу припремити своје захтјеве за учешће /понуде и чланом 7. став 2) и 3) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда чија примјена је прописана одредбама члана 53. став (4) ЗЈН којим је прописано) „ако уговорни орган одређује услове финансијске и/или техничке и професионалне способности, тада мора од кандидата/понуђача тражити да задовоље минималне услове финансијске и/или техничке и професионалне способности, те да обим информација и минимални услов и финансијске и/или техничке и професионалне способности који се захтијевају за одређени уговор морају бити у вези са предметом набавке и сразмјеми предмету набавке, односно лоту.

Дакле, уговорни орган од понбуђача тражи да попуњавају табеле са именима и презименима радника, њиховом стручном спремом.... а није одредио који то минимални број радника и које стручне спреме захтијева за извршење уговора. Уколико уговорни орган захтијева достављање доказа о расположивим радницима у том случају је на законит начин требао поставити услов у погледу људских ресурса, нпр. Понуђач треба да

располаже следећим особљем: минимално 3 КВ фасадера, два КВ вариоца и слично. Међутим, уговорни орган захтијева достављање доказа за људске ресурсе а није поставио услов у погледу истог.

На овај начин, на који је поступио Уговорни орган, отвара се могућност да Уговорни орган на основу навода из изјаве наведене у тачки 2.5. под а) и ц), **накнадно, субјективно, и из разлога који су само њему познати одреди који понуђачи испуњавају услове техничке и професионане способности и субјективно, накнадно одреди да ли наведена понудјена „одредјена одступања" везано за наведени захтјев испуњавају услове, односно да ли поједини понудјач има техничку и професионалну способност за реализацију Уговора.**

Сматрамо да све наведено има и за посљедицу да су одребне предметне тендерске документације **нејасне и непрецизне** те са на основу исте не може објективно, правилно и недвосмислено утврдити подобност понуђача, а што посљедично као резултат има и неправилно сачињену тендерску докунентацију и у коначници, евентуални избор најповољнијег понуђача.

Даље, тендеерском документацијом прописано је:

„Понуде се достављају на сљедећу адресу: Болничка бр. 25, Главни протокол КЦУС-а, Сарајево (објекат ТЕБ-а) до 03.03.2022.године до 9:30 сати. Оригинал и 1 копија понуде требају бити откуцани или написани неизбрисивом тинтом. Сви листови понуде морају бити чврсто увезани, са означеним страницама и осигурани јемствеником. Сви листови понуде требају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, односно особа које су овлаштене да заступају понуђача. Све допуне и измјене понуде морају бити читљиве и парафиране од овлаштених особа."

Наведене одредбе прописане су супротно одредбама члана 8. став (6) Упустства за припрему модела тендерске документације и понуда (обавеза примјене упутсва прописана чланом 53. закона) којим је прописано: „Странице понуде се означавају бројем на начин да је видљив редни број странице. Када је понуда израђена од више дијелова, странице се означавају на начин да сваки слиједећи дио започиње редним бројем којим се наставља редни број странице којим завршава претходни дио. Гаранција као дио понуде се не нумерише. Ако садржи штампану литературу, брошуре, каталоге који имају изворно нумерисане бројеве, онда се ти дијелови понуде не нумеришу додатно"

Нити једном одредбом закона и подзаконских аката није прописано да се сви листови понуде морају опечатити и парафирати или потписати. Како је уговорни орган захтијевао да сви листови понуде требају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, односно особа које су овлаштене да заступају понуђача уговорни орган поступио је супротно одредбама закона и подзаконских аката.

Даље, уговорни орган у обрасцу за цијену понуде наводи Рок извршења услуга: _____ Гарантни период: _____ . У нацрту уговора наведено је: Пружалац

услуге се обавезује да изврши уговорене услуге из члана 1. овог Оквирног споразума у року од _____ ***(попуњава понуђач)*** календарских дана од дана издавања наруџбенице.

Из наведеног је видљиво да уговорни орган није одредио рок извршена појединачне услуге.

Даље, уговорни орган није одредио вриједност на који се закључује оквирни споразум.

У коначници, жалитељ је става да се у конкретном случају није могло приступити закључивању окворног споразума, а изузетно се могло приступити закључењу оквирног споразума са утврђеном оквирном количином предмета набавке, односно жалитељ сматра да није било мјеста примјени члана 4. став (5) Упустства за припрему модела тендерске документације и понуда.

Из наведених разлога жалитељ улаже жалбу на тендерску документацију, од уговорног органа тражи да се, у складу са чланом 110. ЗЈН, поступак јавне набавке обустави, жалба усвоји, одлучи о накнади трошкова састава предметне жалбе, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава жалбе у износу од 658,13 КМ, тендерска документација уреди у складу са законским прописима, те да износ од 658,13 КМ у року од 15 дана од дана доношења одлуке по жалби уплати на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.

Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, предлаже да исту, у законом прописаном року, достави на размтрање Канцеларији за разматрање жалби БиХ, те предлаже да Канцеларија за разматрање жалби, након запримања и разматрања ове жалбе исту усвоји, наложи Уговорном органу да жалитељу надокнади трошкове са састав жалбе, наложи поврат уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка и донесе:

Рјешење

1) Жалба се усваја.

2) Поништава се Тендерска документација број 01-11-3-5462-2/22, заједно са обавјештењем о набавци број: 893-7-2-72-3-91/22 дана објављени на Порталу јавних набавки 16.02.2022. године,

3) Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава предмете жалбе у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17% у износу од 95,63 КМ, укупно 1.316,25 КМ.

4) Обавезује се Уговорни орган УНИВЕРЗИТЕТСКИ КЛИНИЧКИ ЦЕНТАР САРАЈЕВО - УКЦС да жалитељу „Градпром" д.о.о. Србац, заступаном по пуномоћнику Антонић Мили, адвокату из Бања Луке, исплати износ од 658,13 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.

5) Усваја се захтјев за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ и налаже Министарству финансија и трезора Босне и

Херцеговине да жалитељу изврши поврат уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.

Обзиром да жалитељ не располаже са инструкцијом за уплату таксе, доказ о плаћеној административној такси на жалбу, у износу прописаном чланом 108. ЗЈН, жалитељ ће доставити Канцеларији за разматрање жалби по позиву да употпуни жалбу у року који одреди овај орган.

Прилог: Пуномоћ за заступање, ПДВ број, Актуелни извод из судског регистра

1. Састав жалбе ..... 450,00 КМ, сходно тар. бр. 3 АТ РС (150 бодова + 75 бодова - увећано за 50% за састав правног лијека)
2. Паушал 25% ..... 112,50 КМ, сходно тар. бр. 12 АТ РС
3. ПДВ 17% ....95,63 КМ

УКУПНО .....658,13 КМ“

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Уговорни орган је покренуо поступак јавне набавке за "Пружање термоизолатерских услуга" бр. 01-11-3-5462-2/22 од 16.02.2022. године, путем конкурентског захтјева.

Предметна набавка објављена је на Порталу јавних набавки дана 16.02.2022.године, број Обавјештење о набавци бр.893-7-2-72-3-91/22. Након објаве Тендерске документације потенцијални понуђача „ГРАДПРОМ“ д.о.о. Србац (у даљем тексту жалилац) изјавио је жалбу, која је запримљена 22.02.2022. године.

Уговорни орган прије него се упустио у мериторно одлучивање, приступио је провјери формалних предпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалитеља, како би се приступило њеном рјешавању, а односе се на благовременост, допуштеност и изјављеност од овлаштеног лица у складу са чланом 100. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БИХ“, број 39/14).

При провјери формалних предпоставки, утврђено је да жалба и пуномоћ достављена на назив "Извођење подополагачких радова", а иста се односи на "Пружање термоизолатерских услуга".

У складу са одредбама Закона о управном поступку (Сл.гласник БиХ 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13), Уговорни орган је од жалитеља актом број: 58-11-3-8813-1 од 23.02.2022.године, затражио да допуни жалбу на начин да исту исправи и достави пуномоћ за предметни поступак.

Дана 28.02.2022.године жалилац је доставио измјену Жалбе (акт број: 58-11-3-9729), након чега је иста узета у разматрање.

Наводи жалитеља да је Уговорни орган као доказ о испуњености услова у погледу

техничке и професионалне способности захтијевао само изјаву са списком извршених уговора и да је прописао услов који није у складу са законом, није основан из сљедећег разлога:

Уговорни орган је у тендерској документацији навео да се од понуђача траже докази који се односе на њихову техничку и професионалну способност. Доказ представља изјава у виду табеле број 6 Анекса 5 Тендерске документације која је прилагођена одредбама Члана 48., став (2) Закона о јавним набавкама.Наведена Табела узима у обзир и потврду/е о успјешно реализованим уговорима.

Неспорно је да Уговорни орган у садржају Тендерске документације није експлицитно навео које податке потврда треба да садржи како је то прописано Чланом 48., став (3) Закона, али се Чланом 9. став (2), тачка е) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда од понуђача тражи да достави потврде као прилоге изјави (без обзира да ли је уговорни орган у тендерској документацији навео које податке таква потврда треба да садржи).

Имајући у виду предње наведену подзаконску одредбу сматрамо да Уговорни орган прописивањем овог услова није поступио супротно законским и подзаконским прописима.

Даље жалилац наводи да су потпуно нејасне одредбе у којим уговорни орган захтијева достављање изјаве да понуђач може извршити услуге које су предмет набавке користећи властите људске ресурсе, који се дају попуњавњем табеле 7.1 и 7.2.

Наведни жалбени навод није основан из разлога што је Уговорни орган је у тендерској документацији навео да се од понуђача траже изјаве које се односе на њихову техничку и професионалну способност у виду ангажмана властитих људских ресурса или људских ресурса других субјеката.

Изјава представља табела 7.1 која се односи на властите људске ресурсе, односно табела 7.2 која се односи на људске ресурсе других субјеката на основу Члана 48., став (4), односно Чланом 50, став (а), (б) и (ц) Закона о јавним набавкама.

Тражени докази требају Уговорном органу да послуже ради стицања општег сазнања о квалификационој / образовној структури људских ресурса понуђача или људских ресурса других субјеката који ће пружати конкретне услуге из тендерске документације.

Жалилац је неосновано унапријед претпоставио да је смисао оваквог захтјева уговорног органа да на основу приложених доказа, „накнадно, субјективно и из разлога који су само њему познати“ дисквалификује понуђача.

Напомињемо да је жалилац уколико је сматрао да су наведене одредбе нејасне могао тражити појашњење тендерске документације путем Портала јавних набавки, што није учинио.

Жалбени навод да нити једном одредбом закона и подзаконских аката није прописано да се сви листови понуде морају опечатити и парафирати или потписати и даје уговорни орган поступио супротно одредбама закона и подзаконских аката, нису основани.

Тачком 4. 2 Тендерске документације дефинисано је „ Сви листови понуде морају бити чврсто увезани, са означеним страницама и осигурани јемствеником. Сви листови понуде требају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, односно особа које су овлаштене да заступају понуђача. Све допуне и измјене понуде морају бити читљиве и парафиране од овлаштених особа."

Наведеном одредбом није императивно дефинисано да сви листови понуде морају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, већ гласи да би требало, што значи да није елиминаторно постављен захтјев и с тим у вези Уговорни орган није поставио строжији захтјев од законских одредби.

Даљи жалбени наводи да уговорни орган није одредио рок извршена појединачне услуге и вриједност на који се закључује оквирни споразум и да се није могао примјенити члан 4. став (5) Упустства за припрему модела тендерске документације и понуда нису основани из сљедећих разлога

Будући да се ради о специфичним услугама Уговорни орган у Анексу 4 - приједлог оквирног споразума није одредио / задао рок у којем се треба услуга извршити, већ је оставио могућност да то самостално одреди понуђач, а оквирни споразум се закључује до процјењење вриједности 18.000,00 КМ без ПДВ-а, која је јавно доступна. Податак у вези рока који унесе понуђач биће кориштен при изради коначног текста Оквирног споразума, који га обавезује у реализацији оквирног споразума.

Имајући у виду предње наведено Уговорни орган, Жалбу понуђача број: 58-11-8813 од 22.02.2022.године и измјену Жалбе број: 58-11-3-9729 од 28.02.2022.године одбија као неосновану и поступајући у складу са чланом 100. став 5. Закона о јавним набавкама (Сл. гласник БиХ бр.39/14) исту прослиједјује Уреду за разматрање жалби БиХ.“

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-601-4/22 од 09.03.2022. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење 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 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.

У првом жалбеном наводу жалилац наводи да уговорни орган у погледу доказивања техничке и професионалне способности понуђача захтијева достављање Изјаве са списком извршених уговора из стручне области која је предмет набавке, да уговорни орган прописао је услов али није у складу са законом прописао доказ којим ће понуђачи доказати испуњеност постављеног услова.

Разматрајући жалбени навод овај орган је увидом у Тендерску документацију, утврдио да је уговорни орган у тачки 2.1. под л) (Техничка и професионална способност) тендерске документације прописао слиједеће:

„Изјава са списком извршених уговора из стручне области која је предмет набавке. У случају да уговори нису извршени, потребно је дати за то одговарајућа образложења. Изјава се даје у виду табела у којима се одвојено дају подаци о извршеним уговорима."

Увидом у Анекс 6 тендерске докумнетације (Табела 6 – списак извршених уговора који се односе на пружање термоизолатерских услуга) овај орган је утврдио да је истим у колони 7. наведено: „Прилаже ли се потврда добивена од друге уговорне стране (наручиоца услуга) о уредном извршењу уговор ДА/НЕ", а у колони 8 наведено: „Уколико потврда из колоне 7 није добивена, прилаже ли се доказ о учињеним покушајима да се потврда добије ДА/НЕ"

Овај орган упућује да је чланом 48. став (2), (3) и (7) ЗЈН прописано слиједеће:

(2) Ако уговорни орган захтијева доказ о уредно извршеним уговорима, тај доказ се подноси у форми списка извршених уговора уз потврду о њиховој реализацији коју даје друга уговорна страна. У случају да се таква потврда из објективних разлога не може добити од уговорне стране која није уговорни орган, важи изјава привредног субјекта о уредно извршеним уговорима, уз предочавање доказа о учињеним покушајима да се такве потврде обезбиједе.

(3) Потврда о уредно извршеним уговорима мора садржавати сљедеће податке:

а) назив и сједиште уговорних страна или привредих субјеката;

б) предмет уговора;

ц) вриједност уговора;

д) вријеме и мјесто извршења уговора;
е) наводе о уредно извршеним уговорима.

(7) Уговорни орган, ако захтијева један или више докумената којим кандидат/понуђач доказује техничку и професионалну способност, дужан је да у тендерској документацији јасно и прецизно дефинише те захтјеве."

Чланом 53. став (1) ЗЈН прописано је слиједеће:
„Уговорни орган дужан је да припреми тендерску документацију у складу са одредбама овог закона и подзаконским актима. У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, а који су кандидатима/понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи."

На основу наведеног, овај орган утврђује да је жалбени навод **основан,** јер уговорни орган у тендерској документацији није дао јасне и прецизне информације који се односе на достављање потврда о уредно извршеним уговорима, већ је податке о достављењу потврда навео у Анексу 6 тендерске докумнетације (Табела 6 – списак извршених уговора који се односе на пружање термоизолатерских услуга), те није прописао обавезан садржај потврда и није упутио на члана 48. став (3) ЗЈН којим је прописан обавезан садржај потврда.
Наиме, прописивање тендерске документације на наведени начин, представња кршење одредби члана 48. став (2), (3) и (7) и 53. став (1) ЗЈН.

У **другом жалбеном наводу** жалилац наводи да уговорни орган захтијева од понуђача да попуњавају табеле 7.1 и 7.2. тендерске докумнетације са именима и презименима радника, њиховом стручном спремом.... а није одредио који то минимални број радника и које стручне спреме захтијева за извршење уговора. Уколико уговорни орган захтијева достављање доказа о расположивим радницима у том случају је на законит начин требао поставити услов у погледу људских ресурса, нпр. Понуђач треба да располаже следећим особљем: минимално 3 КВ фасадера, два КВ вариоца и слично. Међутим, уговорни орган захтијева достављање доказа за људске ресурсе а није поставио услов у погледу истог.

Уговорни орган у изјашњењу наводи:
„Наведни жалбени навод није основан из разлога што је Уговорни орган је у тендерској документацији навео да се од понуђача траже изјаве које се односе на њихову техничку и професионалну способност у виду ангажмана властитих људских ресурса или људских ресурса других субјеката.
Изјава представља табела 7.1 која се односи на властите људске ресурсе, односно табела 7.2 која се односи на људске ресурсе других субјеката на основу Члана 48., став (4),

односно Чланом 50, став (а), (б) и (ц) Закона о јавним набавкама.

Тражени докази требају Уговорном органу да послуже ради стицања општег сазнања о квалификационој / образовној структури људских ресурса понуђача или људских ресурса других субјеката који ће пружати конкретне услуге из тендерске документације."

За овај орган је неспорно да уговорни орган има право да у складу са чланом 48. и 50. Закона о јавним набавкама тражи изјаве, односно попуњавање табеле 7.1 која се односи на властите људске ресурсе и табеле 7.2 која се односи на људске ресурсе других субјеката, али је пропустио да наведене одређене захтјеве који се односе на број и квалификације људских ресурса.
Наиме, за овај орган је спорно да се траже наведене табеле, а да се при томе не дефинишу минимални услови везани за људске ресурсе, па се поставља питања сврсисходности траженог доказа, те је за овај орган спорно и изјашњење угворног органа у коме наводи да тражени докази требају уговорном органу да послуже ради стицања општег сазнања о квалификационој / образовној структури људских ресурса понуђача или људских ресурса других субјеката који ће пружати конкретне услуге из тендерске документације.

Овај орган упућује да је чланом 44. став (3) и (4) ЗЈН прописано слиједеће:
(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.
(4) Уговорни орган од кандидата/понуђача захтијева само оне доказе који су неопходни да би се утврдило да ли кандидат/понуђач задовољава квалификационе услове које је поставио уговорни орган.

Чланом 53. став (1) ЗЈН прописано је слиједеће:
„Уговорни орган дужан је да припреми тендерску документацију у складу са одредбама овог закона и подзаконским актима. У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, а који су кандидатима/понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи."

На основу наведеног, овај орган утврђује да је жалбени навод **основан**, јер уговорни орган није у тендерској документацији прописао минималне услове везане за људске ресурсе, а што представља кршење члана 44. став (3) и (4) ЗЈН и члана 53. став (1) ЗЈН.

У **трећем жалбеном наводу** жалилац оспорава тачку 4.2 Тендерске документације и наводи да нити једном одредбом закона и подзаконских аката није прописано да се сви листови понуде морају опечатити и парафирати или потписати. Како је уговорни орган захтијевао да сви листови понуде требају бити опечаћени и парафирани или потписани од

особе, односно особа које су овлаштене да заступају понуђача уговорни орган поступио је супротно одредбама закона и подзаконских аката.

Уговорни орган у изјашњењу наводи да наведеном одредбом није императивно дефинисано да сви листови понуде морају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, већ гласи да би требало, што значи да није елиминаторно постављен захтјев и с тим у вези Уговорни орган није поставио строжији захтјев од законских одредби.

Овај орган је увидом у тачку 4.2. тендерске документације утврдио да је у истој прописано слиједеће:

„Понуде се достављају на сљедећу адресу: Болничка бр. 25, Главни протокол КЦУС-а, Сарајево (објекат ТЕБ-а) до 03.03.2022.године до 9:30 сати. Оригинал и 1 копија понуде требају бити откуцани или написани неизбрисивом тинтом. Сви листови понуде морају бити чврсто увезани, са означеним страницама и осигурани јемствеником. Сви листови понуде требају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, односно особа које су овлаштене да заступају понуђача. Све допуне и измјене понуде морају бити читљиве и парафиране од овлаштених особа."

Разамтрајући жалбени навод, овај орган је утврдио да је исти **основан**, из разлога јер је уговорни орган прописивањем услова да сви листови понуде требају бити опечаћени и парафирани или потписани, прекорачио границе својих овлашћења која су прописана Законом о јавним набавкама и подзаконским актима.

Наиме, жалилац основано наводи да нити једном одредбом закона и подзаконских аката није прописано да се сви листови понуде морају опечатити и парафирати или потписати, и за овај орган је неприхватљиво изјашњење уговорног органа у коме наводи да наведеном одредбом тендерске докумнетације није императивно дефинисано да сви листови понуде морају бити опечаћени и парафирани или потписани од особе, већ гласи да би требало, што значи да није елиминаторно постављен захтјев и с тим у вези уговорни орган није поставио строжији захтјев од законских одредби.

За овај орган је спорaн услов у тендерској докумнетацији у коме је наведено: „Сви листови понуде **требају** бити опечаћени и парафирани или потписани од особе", па из наведеног овај орган закључује да се термин **„требају"** не може тумачити на начин да нема имеративни карактер, како то погрешно у изјашњењу на жалбу наводи жалилац.

У **четвртом жалбеном наводу** жалилац наводи да уговорни орган није одредио рок извршења појединачне услуге, није одредио вриједност на који се закључује оквирни споразум и да се у конкретном случају није могло приступити закључивању оквирног споразума, а изузетно се могло приступити закључењу оквирног споразума са утврђеном оквирном количином предмета набавке, односно жалитељ сматра да није било мјеста

примјени члана 4. став (5) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда.

Разматрајући жалбени навод, овај орган утврђује да је исти **основан**, јер уговорни орган у изјашњењу на жалбу паушално наводи да се ради о специфичним услугама, да Уговорни орган у Анексу 4 - приједлог оквирног споразума није одредио / задао рок у којем се треба услуга извршити, већ је оставио могућност да то самостално одреди понуђач, а оквирни споразум се закључује до процјењење вриједности 18.000,00 КМ без ПДВ-а, која је јавно доступна и да податак у вези рока који унесе понуђач биће кориштен при изради коначног текста Оквирног споразума, који га обавезује у реализацији оквирног споразума, те тиме није у складу са чланом 102. став (2) ЗЈН у поступку правне заштите доказао 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, односно није дао образложење због чега није одредио/задао рок извршења појединачне услуге, већ паушално навео да ради о специфичним услугама, због чега није у складу са чланом 4. став (5) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда навео максималан износ предвиђен за оквирни споразум и на крају није дао образложење за примјену оквирног споразума са пописом роба или услуга из члана 4. став (5) Упустства за припрему модела тендерске документације, него је навео да ради о специфичним услугама.

На основу свега наведеног овај орган констатује да су наводи из предметне жалбе **основани**, због чега се жалба усваја и поништава предметна тендерска документација.

Жалилац предметном жалбом захтјева накнаду трошкова по пуномоћнику/адвокату у износу од 658,13 КМ.

С обзиром да се усваја жалба овај орган у складу са чланом 105. став (2) ЗУП-а и примјеном Тарифног броја 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Службени гласник Републике Српске" број: 68/05), усваја и захтјев жалиоца за накнаду трошкова за састав жалбе по адвокату у износу од 450,00 КМ, паушал 25% у складу с тарифним бројем 12. АТРС у износу од 112,50 КМ, ПДВ 17 % у износу од 95,62, што укупно износи 658,12 КМ.

Одлука о висини трошкова, донешена је и утврђена примјењујући тарифни број 3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у РС, који прописује накнаду у непроцјењивим предметима, састав жалбе у управном поступку, 150 бодова увећано за 50% за састав правног лијека и паушал у складу с тарифним бројем 12. АТРС. Овај орган своју одлуку је донио у складу са ставом Суда БиХ изнесеним у Пресуди број: С1 3 U 023495 16 U од 16.3.2018. године, а потврђеним у Пресуди апелационог управног вијећа Суда БиХ број: С1 3 U 023495 18 Uvp.

Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 500,00 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 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:
- Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке
- Клинички центар Универзитета Сарајево
- Евиденција
- а/а