



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Brój: JN2-03-07-1-361-7/24
Mostar, 29.02.2024. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja ELCOM d.o.o. Tuzla, zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle, žalba broj 32-02/2024 od 26.01.2024. godine koja je izjavljena na Tendersku dokumentaciju za predmet nabave: *Remont blok transformatora Bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana „Kakanj“ Kakanj*, ugovornog tijela JP ELEKTROPRIVREDA BIH d.d. Sarajevo, TE „Kakanj“ Kakanj, na temelju članka 93. stavak (8), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14, 59/22) na sjednici vijeća II održanoj 29.02.2024. godine, donosi

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba i poništava se:
 - Tenderska dokumentacija za predmet nabave: *Remont blok transformatora Bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana „Kakanj“ Kakanj*, ugovornog tijela JP ELEKTROPRIVREDA BIH d.d. Sarajevo, TE „Kakanj“ Kakanj zajedno sa Obavijesti o nabavi broj 1424-1-2-301-3-641/23 od 26.12.2023. godine.
2. Usvaja se zahtjev za nadoknadom troškova za sastav žalbe žalitelja zastupanog po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle u iznosu od 240,00 KM, koje je ugovorno tijelo dužno isplatiti žalitelju u roku od 8 dana od dana prijema ovog Rješenja.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

Obrazloženje

JP ELEKTROPRIVREDA BIH d.d. Sarajevo, TE „Kakanj“ Kakanj, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo otvoreni postupak za predmet nabave: *Remont blok transformatora Bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana „Kakanj“ Kakanj*, za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 1424-1-2-301-3-641/23 od 26.12.2023. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Tendersku dokumentaciju. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosjeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 05.02. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 12.02.2024. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Na osnovu odredbi člana 99. stav (1) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj:39/14) ponuđač „ELCOM" d.o.o. Tuzla, zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, advokatu iz Tuzle, a nakon preuzimanja tenderske dokumentacije u postupku Remont blok transformatora Bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj objavljenog od strane Ugovornog organa TERMOELEKTRANA "KAKANJ" KAKANJ na portalu e-Nabavke, a koju smo preuzeli dana 23.01.2024, blagovremeno, u roku od 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije; u skladu sa članovima 99, 100, 101 stav 1) pod a) Zakona o javnim nabavkama BiH, član 44 Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o javnim nabavkama i članovima 93 i 218 Zakona o upravnom postupku, izjavljuje ŽALBU na tendersku dokumentaciju zbog sljedećih razloga: bitne povreda odredaba Zakona o javnim nabavkama BiH, Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-aukcije, i druge relevantne pozitivno pravne regulative detaljno elaborirane u nastavku žalbe.

Predlažemo da ugovorni organ usvoji ovu žalbu i izmijenjenu tendersku dokumentaciju u svemu i istu uskladi sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i/ili Uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, kao i da naknadi troškove zastupanja po kvalificiranom punomoćniku - advokatu a koji se sastoje od advokatske nagrade za sastav i podnošenje žalbe u iznosu od 240,00 KM, ili pak ukoliko ugovorni organ nađe da ova žalba nije osnovana, istu proslijedi na rješavanje Uredu za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine kojem predlažemo da uvaži žalbu, poništi izmijenjenu tendersku dokumentaciju u pobijanom djelu, te naloži ugovornom organu da istu uskladi sa Zakonom o javnim nabavkama i Uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, i drugim podzakonskim aktima, te obaveže ugovorni organ na naknadu troškova zastupanja po kvalificiranom punomoćniku - advokatu u iznosu od 240,00 KM, kao i da izvrši povrat žalbene naknade koju žalilac po rješenju uplati.

U skladu sa Izmjenama i dopunama Zakona o javnim nabavkama, član 100 st. (1) i (2), potvrđujemo da imamo aktivnu legitimaciju preuzimanjem tenderske dokumentacije i interesom u učestvovanju predaje ponude za objavljeni predmet, dostavljanjem ponuda u ranijim postupcima ugovornog organa za remonte transformatora kao i djelatnosti po kojoj smo registrovani.

ŽALBENI NAVOD 1.

U tački 6.4 i 6.5 tenderske dokumentacije traženo je:

„6.4 Sto se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje tri (3) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači: a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora (prema obrazcu iz tenderske dokumentacije) minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koju daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrda o uredno izvršenom

ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru)." Na postavljeno pitanje na portalu javnih nabavki 5.1.2024. 14:38:

„Poštovani,

Da li je za tačke 6.4 i 6.5 tenderske dokumentacije prihvatljivo iskustvo na realizaciji više ugovora koji u zbiru iznose ne manje od 100.000,00 KM, a koji su uključivali:

- a) Remont i otklanjanje nedostataka na transformatoru i/ili,
- b) Dijagnostička ispitivanja na transformatoru i/ili,
- c) Fizikalno-hemijska ispitivanja ulja transformatora i/ili,
- d) Hromatografsku analizu ulja u transformatoru i/ili,
- e) Demontažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- f) Montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- g) Električna mjerenja i ispitivanja na transformatoru i/ili
- h) Montazu energetskih transformatora sa montažom provodnih izolatora, dosipanje i filtriranje ulja i/ili
- i) Isporuku i zamjenu provodnih izolatora transformatora."

Ugovorni organ je dao sljedeći odgovor:

„Poštovani,

U ovoj fazi postupka javne nabavke ne možemo vam reći da li je nešto prihvatljivo ili nije prihvatljivo. Ponudu trebate dostaviti u skladu sa tačkama 6.4. i 6.5 tenderske dokumentacije u kojima jasno stoji: 6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove:

a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje tri (3) godine (tri) od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači:

a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora (prema obrascu iz tenderske dokumentacije) minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koju daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru).

LP"

Ugovorni organ na zahtjev za pojašnjenje tenderske dokumentacije nije dao odgovor već kako se navodi u odgovoru:

„U ovoj fazi postupka javne nabavke ne možemo vam reći da li je nešto prihvatljivo ili nije prihvatljivo.“ Međutim, odgovor na pitanje utiče na uslove za kvalifikaciju ponuđača i ponuđači moraju u trenutku pripreme ponude imati informaciju o prihvatljivim uslovima za kvalifikaciju, tj. koji su poslovi prihvatljivi kao dokaz za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača.

U zahtjevu tačke 6.4 i 6.5 tenderske dokumentacije navode se poslovi „popravke energetskih transformatora“, međutim nije definisano koji su to poslovi,

1. Tehnički opis definiše vrstu popravke transformatora, stoga i ugovori za pojedinačne poslove iz zahtjeva trebaju biti prihvatljivi.

Nerealno je očekivati da ponuđači dostave potvrde o dobro izvršenim poslovima popravke transformatora sa identičnim opisom poslova kao što je zahtjev ovog tendera, jer svaki transformator koji se popravljiva zahtijeva individualan pristup i popravka ne uključuje uvijek iste poslove, pa može biti da je ugovor bio popravka transformatora ali nisu vršeni svi poslovi nabrojani u tehničkom zahtjevu ove tenderske dokumentacije ili je izvršeno više poslova od onih nabrojanih u tehničkom zahtjevu.

Prema trenutnom zahtjevu tražen je ugovor „koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom“ što praktično znači da popravka transformatora treba uključivati sve usluge koje su predmet ove nabavke, a što u tehničkom pogledu nije opravdano i nepotrebno sužava konkurenciju u postupku nabavke.

2. Ugovorni organ mora definisati i slične u govore, ne samo iste predmetnoj nabavci

Predmet nabavke je definisan kao „II 1. Vrsta ugovora Usluge, Usluge održavanja i popravki“. Član 50 stav 1) pod a) definiše da se kao dokaz može zahtijevati „spisak izvršenih ugovora a koji su u vezi s predmetnom nabavkom“. Pojam „a koji su u vezi s predmetnom nabavkom“ ukazuje da sličan ugovor treba biti u vezi sa predmetom nabavke ali ne identičan istoj. Dakle, pri pripremi zahtjeva tenderske dokumentacije, zahtjev za kvalifikaciju treba biti srazmjern predmetu nabavke u pogledu kompleksnosti ali ne i neosnovano ograničavajući.

U tehničkoj specifikaciji 07-MK/23 za usluge definisan je obim usluga kako slijedi:

1.1 Zamjena provodnog izolatora u fazi b na transformatoru BAT

1.1.1 Demontažno montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru BAT

- *Otpanja vodiča (užeta) sa VN strane transformatora (obaveza Naručioca)*
- *Otpanja fleksibilnih spojeva sa NN strane transformatora*
- *Dopremanje i smještaj spremnika za prihvatanje transformatorskog ulja minimalne zapremine 10 m³.*
- *Dopremanje i priprema filter mašine za tretman ulja.*
- *Obezbeđenje crijeva za spajanje i priprema priрубnica za priključak mašine i transformatora*
- *Istakanje ulja iz transformatora do nivoa pristupa otpajanju NN vodiča sa donje strane provodnog izolatora.*
- *Otvoravanje svih revizionih otvora za niskonaponske provodne izolatora (faza a, faza b i faza c)*
- *Otpajanje NN provodnog izolatora u fazi b sa uljne strane (sa donje strane)*
- *Demontaža provodnog izolatora u fazi b*
- *Provjera i dotezanje spojeva na provodnim izolatorima u fazama a i c sa donje strane. Po potrebi zamjena AICu pločica na prelazu bakar-aluminij*
- *Montaža zamjenskog provodnog izolatora u fazi b. Naručilac posjeduje zamjenski (reparisani) provodni izolator. Ugradnja novih brtvi između izolatora i kućišta transformatora.*
- *Spajanje NN provodnog izolatora u fazi b sa uljne strane (sa donje strane)*
- *Zatvaranje svih revizionih otvora za NN provodne izolatore sa zamjenom brtvenog materijala*
- *Pretakanje izolacionog ulja iz spremnika nazad u transformator*

- *Tretman ulja transformatora u trajanju najmanje 48 h.*
- *Odlaganje demontiranog provodnog izolatora i priprema za transport istog*

1.1.2 Mjerenja i ispitivanja na transformatoru BAT

Nakon završenih aktivnosti na zamjeni provodnog izolatora na transformatoru neophodno je izvršiti električna ispitivanja transformatora, analize transformatorskog ulja, termovizijski snimak.

Električna ispitivanja obuhvataju minimalno:

- *mjerenje električnog (omskog) otpora namotaja,*
- *mjerenje rasipnih induktiviteta*
- *mjerenje otpora izolacije i izračun indeksa polarizacije*
- *mjerenje kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema trafoa o mjerenje kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka provodnih izolatora trafoa*
- *provjera greške odnosa transformacije*
- *mjerenje struje magnetizacije niskim naponom*
- *SFRA analiza*

Nakon završenih električnih ispitivanja neophodno je:

- *Spajanja fleksibilnih vodiča sa NN strane transformatora*
- *Spajanja vodiča (užeta) sa VN strane transformatora (obaveza Naručioca)*

Fizikalno hemijska ispitivanja ulja obuhvataju minimalno:

- *određivanje izgleda i boje ulja*
- *ispitivanje probojnog napona*
- *određivanje faktora dielektričnih gubitaka ulja*
- *mjerenje specifičnog električnog otpora ulja*
- *ispitivanje sadržaja vode u ulju*
- *određivanje gustoće ulja*
- *ispitivanje međupovršinskog napona ulja*
- *određivanje sadržaja uljnog taloga n-heptanom*
- *određivanje sadržaja inhibitora oksidacije*
- *određivanje neutralizacijskog broja*

Hromatografska analiza ulja (DGA) treba da obuhvati određivanje sadržaja rastvorenih plinova u ulju, i to:

- *vodika*
- *kisika*
- *azota*
- *metana*
- *etana*
- *etilena*
- *acetilena*
- *ugljičnog monoksida*
- *ugljičnog dioksida*

Termovizijski snimak transformatora neophodno je izvršiti nakon puštanja trafoa u rad, sa posebnim fokusom na NN provodne izolatore. U Izvještaju dostaviti termovizijski snimke u boji transformatora nakon stabilizacije parametara bloka (cca. 24 sata od sinhronizacije). „

Tenderskom dokumentacijom trebaju biti prihvatljive i potvrde uredno izvršenih ugovora koji poslove na energetskim transformatorima:

- a) Remont i otklanjanje nedostataka na transformatoru i/ili - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.1 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu Demontažno-montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru BAT
- b) Dijagnostička ispitivanja na transformatoru i/ili, - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.2 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu 1.1.2. Mjerenja i ispitivanja na transformatora BAT
- c) Fizikalno-hemijska ispitivanja ulja transformatora i/ili, - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.2 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu 1.1.2. Mjerenja i ispitivanja na transformatora BAT
- d) Hromatografsku analizu ulja u transformatoru i/ili, - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.2 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu 1.1.2. Mjerenja i ispitivanja na transformatora BAT
- e) Demontažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.1 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu Demontažno-montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru BAT
- f) Montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili- jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.1 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu Demontažno-montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru BAT
- g) Električna mjerenja i ispitivanja na transformatoru i/ili - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.2 tehničke specifikacije 07-MK/23 u dijelu 1.1.2. Mjerenja i ispitivanja na transformatora BAT
- h) Montažu energetskih transformatora sa montažom provodnih izolatora, dosipanje i filtriranje ulja i/ili - jer su ti poslovi poslovi koji se izvode pri popravkama transformatora a i tehnička specifikacija 07- MK/23 uključuje Montažu zamjenskog provodnog izolatora, Pretakanje izolacionog ulja iz spremnika nazad u transformator i Tretman ulja transformatora
- i) Isporuku i zamjenu provodnih izolatora transformatora - jer su ti poslovi obuhvaćeni tačkom 1.1.2 tehničke specifikacije 07-MK/23 Montažu zamjenskog provodnog izolatora.

Dakle svi naprijed navedeni poslovi obuhvaćeni su predmetnom nabavkom i trebaju biti prihvaćeni kao slični ugovori kojima se dokazuje tehnička i profesionalna sposobnost.

Nadalje uslov tenderske dokumentacije dvojako protivan zakonskim odredbama, naime pored činjenice da ugovorni organ nije definisao slične ugovore, tenderskim zahtjevom se traži iskustvo popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA a što se rijetko provodi kao nabavka, pa je i konkurencija značajno sužena. Apsolutno je neosnovano usko i ograničeno zatvaranje uslova za tehničku i profesionalnu sposobnost, kada ponuđači mogu i dostavom referenci za kompleksnije projekte dokazati da imaju iskustvo u vezi sa predmetnom nabavkom.

U slučaju kao što je ovaj Ured za razmatranje žalbi je zauzeo sljedeći stav u rješenju broj: JN2-03-07-1-3647-7/21 od 03.02.2022. godine, broj JN2-03-07-1-1411-8/22 od 01.07.2022. god., broj JN2-01-07-1-674-8/17 od 16.11.2017. god.

Postavljenim zahtjevom, ugovorni organ direktno krši Član 3. (Opći principi) Zakona o javnim nabavkama

„(1) Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.”

3. Ugovorni organ je u ranijim nabavkama prihvatao iskustvo definisano kao ispitivanje/analiza ulja energetskih transformatora i dijagnostička/terenska ispitivanja transformatora

Pregledom svih objavljenih nabavki na portalu javnih nabavki pod nazivom „Remont blok transformatora" vidljivo je isto.

Iz navedenog je vidljivo da je pored ovog postupka u kojem ulažemo žalbu (1424-1-2-301/23 Remont blok transformatora Bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj), objavljen samo još jedan tender, i to od strane ovog ugovornog organa za 1424-1-2-374/19 Remont blok transformatora bloka 6 sa dijagnostičkim ispitivanjima; revizija, otklanjanje nedostataka i dijagnostička ispitivanja na energetskim transformatorima bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj. Ugovor je dodijeljen nama kao ponuđaču u vrijednosti 91.000,00 KM.

Nabavka 1424-1-2-374/19 je obuhvatala poslove, kao i u ovom tenderu za koji ulažemo žalbu, navedene u tehničkoj specifikaciji ADŽ-02/20 a u kojoj je u tački 1. dostavljen pregled

U toj nabavci traženo je da ponuđač posjeduje tehničku i profesionalnu sposobnost kako slijedi:

„6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) ugovora koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- ispitivanje/analiza ulja energetskih transformatora koja obuhvata fizikalno-hemijsku analizu, hromatografsku analizu i analizu sadržaja derivata furana u ulju, i

- dijagnostička/terenska ispitivanja transformatora naponskih nivoa 220kV i više.

u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih izjava i dokumenata koje dostave ponuđači: a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora (prema Aneksu 11) koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom:

- ispitivanje/analiza ulja energetskih transformatora koja obuhvata fizikalno-hemijsku analizu, hromatografsku analizu i analizu sadržaja derivata (grana u ulju, i

- dijagnostička / terenska ispitivanja transformatora naponskih nivoa 220kV i više, u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde koje daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrdo o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru)."

Jednako kao i za prethodni tender, i u ovom tenderu trebaju biti prihvatljivi poslovi koji se odnose na ispitivanje/analiza ulja energetskih transformatora i dijagnostička/terenska ispitivanja transformatora.

Uvažavajući sve naprijed navedeno, potrebno je izmijeniti tenderski zahtjev na način da realizacija „sličnog ugovora“ podrazumjeva poslove:

- a) Remont i otklanjanje nedostataka na transformatoru i/ili,
- b) Dijagnostička ispitivanja na transformatoru i/ili,
- c) Fizikalno-hemijska ispitivanja ulja transformatora i/ili,
- d) Hromatografsku analizu ulja u transformatoru i/ili,
- e) Demontažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- f) Montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- g) Električna mjerenja i ispitivanja na transformatoru i/ili
- h) Montažu energetskih transformatora sa montažom provodnih izolatora, dosipanje i filtriranje ulja i/ili

i) Isporu i zamjenu provodnih izolatora transformatora.

ŽALBENI NAVOD 2.

U tački 6.4 i 6.5 tenderske dokumentacije traženo je:

„6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje tri (3) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriiran, odnosno počeo su radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači: a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora (prema obrazcu iz tenderske dokumentacije) minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koju daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru)."

U ovom tenderu traženo je da ponuđač ima iskustvo na realizaciji jednog ugovora u vrijednosti od 100.000,00 KM.

Kako smo iznijeli u prethodnom žalbenom navodu, pregledom svih objavljenih nabavki na portalu javnih nabavki pod nazivom „Remont blok transformatora" izlistana su dva rezultata od kojih jedan ova nabavka, a drugi postupak 1424-1-2-374/19 u kojem je nama dodijeljen ugovor u iznosu od 91.000,00 KM bez PDV-a.

S druge strane za istu nabavku u postupku 1424-1-2-374/19 kao kvalifikacijski uslov nije tražena vrijednost poslova koji su izvršeni te je u tom tender navedeno:

„6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) ugovora koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- ispitivanje/analiza ulja energetskih transformatora koja obuhvata fizikalno-hemijsku analizu, hromatografsku analizu i analizu sadržaja derivata furana u ulju, i

- dijagnostička/terenska ispitivanja transformatora naponskih nivoa 220kV i više,

u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

Postavlja se pitanje zbog čega sada ugovorni organ ograničava ponuđače sa realizacijom jednog ugovora u iznosu 100.000,00 KM, kada nabavke remonta transformatora nisu česte, i ne nose vrijednosti u iznosu 100.000,00 KM. Postavljenim uslovom se samo ograničava konkurencija u postupku nabavke.

Pretraživanjem pojmova "Remont transformatora" na portalu javnih nabavki dati su iz kojih je vidljivo da se ugovori odnose i na nabavku materijala ne samo usluge, te nema ugovora za usluge u vrijednosti od 100.000,00 KM.

Pretraga pod pojmom „popravke transformatora“ na portalu javnih nabavki daje jedan rezultat: 1424-1-2- 131/22 Usluge popravke transformatora BCT (110/6,3/6,3 kV; 40/20/20 MVA) bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj, međutim ta nabavka se ne odnosi samo na usluge koje su predmet u ovoj nabavci već i na:

1. Priprema i transport transformatora u turbinsku šalu Bloka 7 kpl 1
2. Otvaranje transformatora i defektaža kpl 1
3. Mjerenja i ispitivanja na transformatoru u fazi defektaže kpl 1
4. Sanacija kvara i otklanjanje nedostataka na transformatoru kpl 1
5. Mjerenja i ispitivanja na transformatoru u fazi sanacije kvara i prije stavljanja u pogon kpl 1
6. Transport transformatora na mjesto ugradnje i priprema za pogon kpl 1
7. Praćenje rada kpl 1
8. Izrada i dostava zapisnika o izvršenoj sanaciji transformatora kpl 2

Dokaz:

Dakle, nema ugovora za usluge kao što je predmet ove nabavke u iznosu od 100.000,00 KM Uvažavajući sve naprijed navedeno potrebno je izmijeniti zahtjev tačke 6.4 i 6.5 tenderske dokumentacije na način:

„6.4 Sto se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji jednog ili zbira više ugovora, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- a) Remont i otklanjanje nedostataka na transformatoru i/ili,
- b) Dijagnostička ispitivanja na transformatoru i/ili,
- c) Fizikalno-hemijska ispitivanja ulja transformatora i/ili,
- d) Hromatografsku analizu ulja u transformatoru i/ili,
- e) Demontažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- f) Montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- g) Električna mjerenja i ispitivanja na transformatoru i/ili
- h) Montažu energetskih transformatora sa montažom provodnih izolatora, dosipanje i filtriranje ulja i/ili
- i) Isporu i zamjenu provodnih izolatora transformatora.

u posljednje tri (3) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od dana objave obavještenja o nabavci.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači.

- a) spisak izvršenih ugovora, koji se odnose na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:
- a) Remont i otklanjanje nedostataka na transformatoru i/ili,
- b) Dijagnostička ispitivanja na transformatoru i/ili,
- c) Fizikalno-hemijska ispitivanja ulja transformatora i/ili,
- d) Hromatografsku analizu ulja u transformatoru i/ili,
- e) Demontažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- f) Montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru i/ili
- g) Električna mjerenja i ispitivanja na transformatoru i/ili
- h) Montažu energetskih transformatora sa montažom provodnih izolatora, dosipanje i filtriranje ulja i/ili

i) Isporuku i zamjenu provodnih izolatora transformatora.

u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od dana objave obavještenja o nabavci, uz dostavljanje potvrda koje daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenih na spisku: (Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru)." -

ŽALBENI NAVOD 3.

Tenderskom dokumentacijom u tački 6.4 i 6.5 traženo je iskustvo:

„u posljednje tri (3) godine računajući od isteka roka za podnošenje ponuda“

Citiranim zahtjevom traženi su ugovori izvršeni u „prethodne 3 (tri) godine računajući od datuma predaje ponude“, međutim zahtjev treba glasiti „prethodne 3 (tri) godine računajući od datuma objave obavještenja o nabavci“ jer prema trenutnom zahtjevu ponuđač koji je u ovom postupku kvalificiran prema trenutnom datumu roka za predaju ponude, u istom postupku ako rok za predaju ponude bude pomjeren neće biti kvalificiran, što je apsurdno. Obzirom da je datum objave obavještenja o nabavci fiksna i nepromjenjiva, iskustvo ponuđača se posmatra u odnosu na taj datum, jer se može desiti da dođe do pomjeranja roka za predaju ponude pa time i promjene statusa kvalificiranosti ponuđača a što u značajnom utiče na konkurenciju u postupku nabavke. Naprimjer, ponuđač može pripremiti kompletnu ponudu i da ugovorni organ produži rok za 7 dana, nakon čega za tog istog ponuđača referenca neće važiti, pa bi trebao spremati ponudu u konzorcij a što ne može stići pripremiti u roku 7 dana, pa je isti ponuđač nepravedno diskriminiran u postupku u kojem je prethodno bio kvalificiran. U skladu sa naprijed navedenim potrebno je izmijeniti citirani zahtjev tenderske dokumentacije na način da isti glasi „prethodne 3 (tri) godine računajući od datuma objave obavještenja o nabavci“.

ŽALBENI NAVOD 4.

U tački 7 tenderske dokumentacije traženo je:

„Da bi se ocijenilo u kojoj mjeri su ponude u skladu sa tehničkim kriterijima koje ponuđač treba ispuniti, ugovorni organ zahtjeva da ponuđač dostavi sljedeće: a) kompletan obim isporuke usluga prema tehničkoj specifikaciji broj 07-MK/23. U tu svrhu u ponudi, na poslovnim pismu ponuđača dostaviti detaljan opis nudaenih usluga,

b) izjavu da će najkasnije 5(pet) dana po prijemu odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ponuđač/Izvođač dostaviti dokaz da ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na:

-fizično - hemijska i električna ispitivanja ulja energetskih transformatora -hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetskih transformatora

-mjerenja na električnim transformatorima (mjerenje električnog otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prijenosnog odnosa, struje magnećenja)."

Za navedene poslove Ponuđač/Izvođač može angažovati podugovarača i nije neophodno da dokumentaciju iz tačke 7 pod b) tenderske dokumentacije dostavlja isključivo Ponuđač / Izvođač. Naprimjer nabavka 1424-I-2-131/22 Usluge popravke transformatora BCT (110/6,3/6,3 kV: 40/20/20 MVA) bloka 7 za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj, obuhvatala je izmeđuostalog i poslove:

„1.5. Mjerenja i ispitivanja na transformatora u fazi sanacije kvara i prije stavljanja na pogon. Ukoliko se defektažom ustanovi daje kvar takvog karaktera da se može popraviti na licu mjesta, tokom sanacije kvara, a prije stavljanja transformatora u rad neophodno je provesti određena ispitivanja transformatora i ispitivanja ulja. Minimalno je potrebno:

- set električkih ispitivanja (nakon montaže transformatora na mjesto ugradnje poslije sanacije kvara, a prije stavljanja u rad),

- fizikalno - hemijska ispitivanja ulja:

- o tokom tretmana ulja kao potvrda postignutog kvaliteta, o nakon vraćanja transformatora na poziciju a prije puštanja u rad, o nakon 5 dana pogona, o nakon 30 dana pogona.

- hromatografska analiza ulja (DGA):

- o nakon tretmana ulja kao potvrda postignutog kvaliteta,

- o nakon 5 dana pogona, sva tri nivoa,

- o nakon 30 dana pogona, sva tri nivoa,

- analiza ulja na prisustvo sadržaja furana (2-FAL).

- određivanje indukcionog perioda ulja, jedan uzorak.

Tokom popravke kvara, nadzor proizvođača može predložiti i provesti i ostala mjerenja za koja ocijeni da su neophodna.

- Električna ispitivanja obuhvataju minimalno:

- mjerenje električnog (omskog) otpora namotaja,

- mjerenje rasipnih induktiviteta,

- mjerenje otpora izolacije i izračun indeksa polarizacije,

- mjerenje kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema trafoa,

- mjerenje kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolatora trafoa,

- provjera greške odnosa transformacije,

- mjerenje struje magnetiziranja niskim naponom.

- SFRA analiza

Fizikalno - hemijska ispitivanja obuhvataju:

- određivanje izgleda i boje ulja,

- ispitivanje probnog napona i dielektričke čvrstoće ulja,

- određivanje faktora dielektričkih gubitaka ulja,

- mjerenje specifičnog električkog otpora ulja,

- ispitivanje sadržaja vode u ulju,

- određivanje gustoće ulja,

- ispitivanje međupovršinskog napona ulja,

- određivanje sadržaja uljnog taloga sa n-heptanom.

- ispitivanje sadržaja inhibitora oksidacije,

- određivanje neutralizacijskog broja.

Hromatografska analiza ulja (DGA) treba da obuhvati određivanje sadržaja rastvorenih plinova: vodika, kisika, azota, metana, etana, etilena, acetilena, ugljičnog monoksida i ugljičnog dioksida u ulju. Hromatografska analiza ulja se vrši uz pripremu prilagodbe - priključka na transformator i uzimanje uzorka u špricu."

Što je vidljivo iz tehničke specifikacije BTC-01/22-K ali u istom tenderu u tački 7. nije traženo da ponuđač/izvođač dostavi dokaz da ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima,

električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na:

- fizikalno - hemijska i električka ispitivanja ulja energetske transformatora -hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetske transformatora

- mjerjenja na električnim transformatorima (mjerjenje električnog otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prijenosnog odnosa, struje magnetenja).

Dakle, potrebno je izmijeniti zahtjev na način da ponuđač može angažovati podgovarača za navedene poslove i dostaviti dokaz da pogovarač ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerjenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015).

ŽALBENI NAVOD 5.

U tenderskoj dokumentaciji u tački 5.3 navedeno je:

„5.6 Ponuda treba sadržavati sljedeće: m) Ostala dokumentacija u skladu sa tenderom”

U skladu sa članom 53 Zakona o javnim nabavkama tenderska dokumentacija mora sadržavati potpune informacije:

„Član 53 (Neophodne informacije)

(1) Ugovorni organ dužan je da pripremi tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima. U tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.”

Tenderska dokumentacija je sačinjena u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama, budući da zahtjev postavljen u tački 5.6. ne pruža neophodne informacije ponuđačima, neophodne za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi.

Naime, Ugovorni organ u tački 5.6. TD - navodeći sadržaj ponude postavlja sljedeći uslov: „Ponuda treba sadržavati sljedeće: (...) m) Ostala dokumentacija u skladu sa tenderom” U kontekstu navedenog, ukazujemo na odredbe važećih propisa iz javnih nabavki: Član 44. ZJN-a koji propisuje da ugovorni organ provjerava i ocjenjuje da li je ponuđač pouzdan i sposoban da izvrši ugovor, u skladu sa uslovima utvrđenim u tenderskoj dokumentaciji (stav 1.) kao i da postavljeni uslovi moraju biti jasni i precizni (stav 3); član 53. stav (1) ZJN-a propisuju da u tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su ponuđačima dovoljni za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi) i član 3. stav (1) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda (koji propisuje da tenderska dokumentacija sadrži sve neophodne informacije i pojašnjenja koji moraju biti definisani jasno, na osnovu kojih ponuđači mogu pripremiti svoje ponude).

S tim u vezi ističemo da sporni dio tenderske dokumentacije, nije sačinjen shodno navedenim odredbama Zakona i Uputstva. Cijenimo neprihvatljivim način na koji je ugovorni organ definisao predmetnu tačku tenderske dokumentacije kako u dijelu tenderske dokumentacije „Ponuda treba sadržavati sljedeće” nabroja potrebne dokumente/dokaze ponuđača, a da onda navodi da ponuda treba sadržavati „Ostala dokumentacija u skladu sa tenderom” što je neprihvatljivo, jer je ugovorni organ bio u obavezi u datom dijelu tenderske dokumentacije navesti sve dokumente koje zahtijeva ugovorni organ za ponuđače u predmetnoj nabavci, imajući u vidu da je sam Ugovorni organ sačinio tendersku dokumentaciju i definisao tražene dokaze/dokumente u predmetnom postupku nabavke, te je slijedom navedenog bio dužan u smislu gore navedenih odredbi Zakona i Uputstva

u dijelu tenderske dokumentacije „Ponuda treba sadržavati sljedeće” definisati, odnosno obuhvatiti sve dokumente/dokaze koji ponuđači moraju dostaviti u svojim ponudama u predmetnom postupku nabavke.”

Evidentno je dakle riječ o kontradiktornim, međusobno neusklađenim i nepotpunim zahtjevima ugovornog organa koji su pored toga nepotrebni i suvišni, imajući u vidu odredbe gore navedenih članova Zakona o javnim nabavkama i Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, odnosno člana 57. stav (1) Zakona o javnim nabavkama koji propisuje da su se ponuđači dužni pridržavati zahtjeva i uslova koje postavlja ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji.

Rješenje Ureda za razmatranje žalbi JN2-03-07-1-2497-7/23 od 05.10.2023 u slučaju koji je identičan ovome ukazuje na obavezu Ugovornog organa da jasno definiše uslove tenderske dokumentacije:

„Uvidom u tačku 5.6 TD utvrđeno je da su istom propisni sadržaj ponude i način pripreme ponude. Ugovorni organ je u tačkama od 1. do 12. detaljno naveo šta sve ponuda treba da sadrži. U tački 13. je naveo da ponuda treba sadržavati: 13. „Ostalo traženo u tenderskoj dokumentaciji.”

Član 53. st. 1. ZJN propisuje daje Ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu s odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima. U tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. Ovako propisana podtačka 13. nije u skladu s odredbama Člana 53. st. 1. Zakona. Ugovorni organ dužan je taksativno navesti sve dokumente koje ponuda mora da sadrži, ne ostavljajući mogućnost naknadnog tumačenja staje bitno, a šta nije i šta je još navedeno u tekstu, kao što je to postfestum učinio u izjašnjenju na žalbeni navod.

Dakle ovaj organ zaključuje da tenderska dokumentacija mora da sadrži jasne informacije, te da ukoliko je ugovorni organ u navedenoj tački tenderske dokumentacije jasno odredio koje dokumente ponuda treba da sadrži, onda se postavlja pitanje šta je ugovorni organ podrazumjeva pod „ostalo traženo u tenderskoj dokumentaciji”, zbog čega se žalbeni navod ocjenjuje osnovanim.”

U skladu sa svim naprijed navedenim potrebno je sporne zahtjeve iz navedenog dijela tenderske dokumentacije ukloniti kao nezakonite, u protivnom ispunjeni su uslovi za primjenu člana 103. ZJN i poništenje postupka u cijelosti.

ŽALBENI NAVOD 6.

U tenderskoj dokumentaciji u tački 10.6 navedeno je:

„10.6 Provoditi će se F-aukcija u skladu sa Pravilnikom o uslovima i korištenju E-aukcije (Sl. glasnik BiH br. 66 od 06.09.2016. godine).”

Navedeni pravilnik više ne važi. Objavljen je novi Pravilnik o uslovima i načinu korištenja e-Aukcije („Službeni glasnik BiH”, broj 80/23) u kojem se u članu 12 navodi:

„Član 12. (Prestanak važenja)

Početkom primjene ovog pravilnika prestaje da važi Pravilnik o uslovima i načinu korištenja e-Aukcije („Službeni glasnik BiH”, broj 66/16).”

U skladu sa naprijed navedenim potrebno je izmijeniti tačku 10.6 tenderske dokumentacije na način:

„10.6 Provoditi će se E-aukcija u skladu sa Pravilnikom uslovima i načinu korištenja e-Aukcije („Službeni glasnik BiH”, broj 80/23)”

ŽALBENI NAVOD 7.

Tenderskom dokumentacijom u tački 6.7 navodi se:

"Ponuda će biti odbijenu u slučaju da se jedan učesnik u postupku predmetne Javne nabavke prijavi u svojstvu ponuđača u jednoj ponudi ili u svojstvu podugovarača u drugoj ponudi."

Zakon o javnim nabavkama ne poznaje isključivanje ponuđača iz postupka nabavke ukoliko se isti ponuđač pojavi u svojstvu podugovarača u drugoj ponudi. Potrebno je navedeni uslov tenderske dokumentacije brisati.

U rješenju ureda za razmatranje žalbi JN2-03-07-1-30S9-7/23 od 30.11.2023. godine je potvrđeno navedeno.

U skladu sa naprijed navedenim potrebno je citirani zahtjev tenderske dokumentacije brisati.

ŽALBENI NAVOD 8.

Uputstvo za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda definiše upisivanje cijene slovima u članu 14: „Član 14. (Cijena ponude)

(1) Ponuđač izražava cijenu ponude u konvertibilnim markama (KM), a u drugoj valuti samo ako je ugovorni organ to izričito odredio u tenderskoj dokumentaciji.

(2) Cijena ponude piše se brojevima i slovima. U slučaju neslaganja iznosa upisanih broječno i slovima, prednost se daje iznosu upisanom slovima.

(3) U cijenu ponude bez poreza na dodatnu vrijednost moraju biti uračunati svi troškovi, s tim da se popusti posebno navode, u koloni posebno naznačenoj u obrascu za cijenu ponude iz člana 5. ovog uputstva.

(4) Ukoliko ponuđač ne iskaže popust na način da je posebno iskazan u obrascu za cijenu, smatrati će se da nije ponudio popust."

U prilogima Aneks 2- "Obrazac za ponudu, Aneks 1 - Obrazac za cijenu ponude, nije ostavljen prostor za upisivanje ukupne cijene slovima. Ovakav propust može dovesti do situacije da u ponudi naknadno bude rukom upisana cijena slovima, onog ponuđača čija ponuda ne bude povoljna, kako bi se učinilo da njegova ponuda bude povoljnija u odnosu na druge ponuđače, jer u slučaju neslaganja iznosa upisanih broječno i slovima, prednost daje iznosu upisanom slovima, što dovodi u nepovoljan položaj ostale ponuđače i ostavlja mogućnost zloupotrebe u postupku javne nabavke. Isti stav je zauzeo Ured za razmatranje žalbi u Rješenju broj JN2-01-07-1-3522-7/22 od 19.01.2023 ŽALBENI NAVOD 9.

U nacrtu ugovora priloženom u tenderskoj dokumentaciji u članu 11. navedeno je:

"Izvršilac je dužan naknaditi štetu, koja nastupi iz djelovanja ili propuštanja Izvršioca ili njegovih zaposlenika ili podugovarača u izvršavanju ovog Ugovora."

Naprijed navedeni član ne definiše jasno pojam „štete". Šteta ne može jednostrano definisana niti neograničena. Teret obaveze samo na jednoj ugovornoj strani čini ugovor ništavnim i neodrživim. Zakon o obligacionim odnosima („Službeni list SFRJ" br. 29/78, 39/85, 45/89 i 57/89, „Službeni list RBiH" br. 2/92, 13/93 i 13/94 i „Službene novine Federacije BiH" br. 29/03 i 42/11) definiše pojam štete kako slijedi: „PROUZROKOVANJE ŠTETE OPŠTA NAČELA Osnovi odgovornosti Član 154.

(1) Ko drugome prouzrokuje štetu dužan je naknaditi je, ukoliko ne dokaže da je šteta nastala bez njegove krivice.

(2) Za štetu od stvari ili deiatnosti, od kojih potiče povećana opasnost štete za okolinu, odgovara se bez obzira na krivicu.

(3) Za štetu bez obzira na krivicu odgovara se i u drugim slučajevima predviđenim zakonom."

„Šteta Član 155.

Šteta je umanj enje nečije imovine (obična šteta) i sprečavanje njezina povećanja (izmakla korist), a i nanošenje drugom fizičkog ili psihičkog bola ili straha (nematerijalna šteta).

„PRAVO NA NAKNADU ŠTETE I - OPŠTA PRAVILA Ispunjenje obaveze i posljedice neispunjenja Član 262. stav (2).

(2) Kad dužnik ne ispun i obavezu ili zadocni sa njenim ispunjenjem, poverilac ima pravo zahtjevati i naknadu štete koju je usled toga pretrpeo."

U drugom postupku koji provodi isti ugovorni organ, a za koje je objavljeno obavještenje o nabavci 1424-1-2-324- 3-664/23 objavio je izmjenu tenderske dokumentacije TD_IZMI_1424-1-2-324_23 kojom se mijenja član 11 na način da isti glasi:

„Član 11.

Izvršilac je dužan nadoknaditi štetu, koja nastupi iz djelovanja ili propuštanja Izvršioca ili njegovih zaposlenika u izvršavanju ovog Ugovora, do visine ukupno ugovorene cijene bez PDV-a iz Člana 2. ovog Ugovora."

Uvažavajući sve naprijed navedeno potrebno je izmijeniti nacrt ugovora učlanu 11 na način da isti glasi:

„Član 11.

Izvršilac je dužan nadoknaditi štetu, koja nastupi iz djelovanja ili propuštanja Izvršioca ili njegovih zaposlenika u izvršavanju ovog Ugovora, do visine ukupno ugovorene cijene bez PDV-a iz Člana 2. ovog Ugovora."

U slučaju da Ugovorni organ ovu žalbu ocijeni neosnovanom predlažemo da ova žalba bude dostavljena na odlučivanje Uredu za razmatranje žalbi BiH s prijedlogom da Ured za razmatranje žalbi uvaži ovu žalbu i naloži Ugovornom organu izmjenu tenderske dokumentacije na način da istu u svim dijelovima uskladi sa Zakonom i podzakonskim aktima.

Insistiramo na obustavi postupka do rješavanja žalbe obzirom da tenderske neusaglašenosti sa Zakonom o javnim nabavkama značajno utiču na konkurenciju u postupku nabavke i narušavaju provođenje nabavke u skladu sa članom 3 Zakona o javnim nabavkama. Obzirom da se radi o složenom postupku u kome je stranci potrebna stručna pomoć i angažovanje znanja iz oblasti javnih nabavki i pravne regulative koja regulise istu, a uzimajući u obzir da postupak Zahtijeva dobru i stručnu pripremu, analizu i razumijevanje i ocjenu saglasnosti tenderskih zahtjeva sa pravnom regulativom, ponuđač potražuje i troškove za sastav i podnošenje ove žalbe putem kvalificiranom punomoćnika - advokata u iznosu od 240 KM.

U slučaju neprihvatanja naše Žalbe kod Ugovornog organa i prošljeđivanja iste Uredu za razmatranje žalbi izvršit ćemo uplatu naknade za pokretanje žalbenog postupka. U slučaju prihvatanja naše Žalbe kod URŽ-a molimo da nam se predmetna sredstva vrata na naš račun br. 132-100-03001700-97 kod NLB Banka dd Sarajevo.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju žalbu smatra neosnovanom i navodi:

Obzirom daje Ugovorni organ utvrdio daje neosnovana žalba žalioca ELCOM d.o.o. Tuzla, koja je izjavljena na tendersku dokumentaciju po Otvorenom postupku broj 2000039734 od 26.12.2023. godine u predmetu, "Remont blok transformatora Bloka 7", u ostavljenom roku, a u skladu sa odredbom člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama BiH („Sl. glasnik BiH" broj 39/14) dostavljamo izjašnjenje na navode žalbe.

Nije osnovan navod 1 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu kvalifikacionog zahtjeva u tačkama 6.4 i 6.5.

Naime ugovorni organ je prilikom pripreme tenderske dokumentacije postupio u skladu sa ZJN BiH i ni u kojem dijelu nije suzio konkurenciju u kvalifikacionom kriteriju u tački 6.5. Ugovorni organ je naveo da treba dostaviti potvrdu koja se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom i to: popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a. Ugovorni organ nije precizirao tačno o kojim poslovima se radi da na taj način ne bi suzio konkurenciju, već upravo suprotno da može dostaviti potvrdu koja se odnosi na bilo koju popravku energetskog transformatora nazivne snage 40 MVA ili više. O kakvim poslovima se radi svaki ponuđač može da vidi iz tehničke specifikacije koja je sastavni dio tenderske dokumentacije. Također ugovorni organ ističe daje referentni posao za koji se traži potvrda snage 40 MVA ili više, manje od jedne petine snage predmetnog transformatora koji treba remontovati, kao i da se kvalifikacioni kriteriji određuju za svaki postupak posebno, a u skladu sa predmetom nabavke i ZJN BiH.

U skladu sa navedenim ugovorni organ je upravo imao namjeru da proširi konkurenciju i postupio u skladu sa članom 3.(opći principi) ZJN BiH, a ne da sužava konkurenciju kako je naveo žalilac.

Žalbeni navodi žalitelja su paušalni i neutemeljeni i nisu u skladu sa ZJN BiH.

Nije osnovan navod 2 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu kvalifikacionog zahtjeva u tačkama 6.4 i 6.5.

Naime ugovorni organ je prilikom pripreme tenderske dokumentacije postupio u skladu sa ZJN BiH i ni u kojem dijelu nije suzio konkurenciju u kvalifikacionom kriteriju u tački 6.5. Ugovorni organ je naveo da treba dostaviti potvrdu koja se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom i to: popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a. Ugovorni organ je s obzirom na procijenjenu vrijednost nabavke i kompleksnost usluga, a u skladu sa ZJN BiH i modelom za pripremu tenderske dokumentacije i postupio i tražio potvrdu u iznosu 50% vrijednosti nabavke, te na taj način ni na koji način nije diskriminirao ponuđače. Također ugovorni organ ističe daje referentni posao za koji se traži potvrda snage 40 MVA ili više, manje od jedne petine snage predmetnog transformatora koji treba remontovati, kao i da se kvalifikacioni kriteriji određuju za svaki postupak posebno, a u skladu sa predmetom nabavke i ZJN BiH. Žalbeni navodi žalitelja su paušalni i neutemeljeni i nisu u skladu sa ZJN BiH.

Nije osnovan navod 3 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije i zahtjeva u tačkama 6.4 i 6.5.

Naime ugovorni organ je u pogledu zahtjeva za dostavljanje potvrde o uredno izvršenom ugovoru "u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda" ni na koji način nije diskriminirao ponuđače. Ugovorni organ je navedeni zahtjev postavio u skladu sa ZJN BiH i modelom za pripremu tenderske dokumentacije. Ugovorni organ nije nikada produžio rok za 7 dana kako to navodi žalilac u svom žalbenom navodu, jer to nije u skladu sa ZJN BiH. Navodi žalitelja u pogledu ovog navoda su paušalni i neutemeljeni i nisu u skladu sa ZJN BiH.

Nije osnovan navod 4 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije i zahtjeva u tački 7 tenderske dokumentacije.

Naime Ugovorni organ u tački 7 tenderske dokumentacije navodi da " Da bi se ocijenilo u kojoj mjeri su ponude u skladu sa tehničkim kriterijima koje ponuđač treba ispuniti, ugovorni organ zahtjeva da ponuđač dostavi sljedeće:

a) kompletan obim isporuke usluga prema tehničkoj specifikaciji broj 07-MK/23. U tu svrhu u ponudi, na poslovnom pismu ponuđača dostaviti detaljan opis nujenih usluga.

b) izjavu da će najkasnije 5(pet) dana po prijemu odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ponuđač/Izvođač dostaviti dokaz da ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na:

- fizikalno - hemijska i električka ispitivanja ulja energetske transformatora
- hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetske transformatora
- mjerenja na električnim transformatorima (mjerenje električnog otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prijenosnog odnosa, struje magnećenja).

Ugovorni organ u tački 7 b) tenderske dokumentacije zahtjeva da ponuđač dostavi Izjavu da će najkasnije 5 (pet) dana po prijemu odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ponuđač/Izvođač dostaviti dokaz da ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na:

- fizikalno - hemijska i električka ispitivanja ulja energetske transformatora
- hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetske transformatora
- mjerenja na električnim transformatorima (mjerenje električnog otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prijenosnog odnosa, struje magnećenja).

Naime Ugovorni organ nije rekao da to mora biti sam ponuđač i da ne može biti član konzorcija, odnosno da to ne može dostaviti za člana konzorcija. Žalbeni navodi žalitelja su paušalni i neutemeljeni i nisu u skladu sa ZJN BiH

Nije osnovan navod žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije u tački 5.6 m).

Naime Ugovorni organ je prilikom izrade tenderske dokumentacije postupio u skladu sa ZJN BiH i uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije te u skladu sa tim i izradio navedenu tendersku dokumentaciju. U članu 57. stav (1) ZJN BiH koji govori o pripremi ponude stoji da "u postupku javne ponuđač se pridržava zahtjeva i uslova iz tenderske dokumentacije". Ugovorni organ je u tački 5.6 m) naveo "ostala dokumentacija u skladu sa tenderom " koju je potrebno dostaviti iz drugih tačaka tenderske dokumentacije, jer tenderska dokumentacija nije samo tačka 5.6. Ugovorni organ je tendersku dokumentaciju propisao u skladu sa uputama iz Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, posebno se osvrćući na član 3. navedenog Uputstva, te je tenderski dokument u cilju što jednostavnijeg pregleda za ponuđače, podijelio u 10 sadržajnih jedinica plus 11-ta i 12-ta-Aneksi i prilozi (koje nadalje preciznije propisuju način dostave ponude i dokaza u istoj), što se jasno može utvrditi iz Sadržaja koji je dostavljen na stranici 2/38 tenderske dokumentacije. Svaka od navedenih cjelina(poglavlja) tenderske dokumentacije nadalje jasno i precizno opisuje zahtjeve ugovornog organa, te su u domenu pripadajuće cjeline(poglavlja) propisani i dokumenti/dokazi/uvjerenja/izjave koje su ponuđači dužni dostaviti

u svojoj ponudi. Kroz čitav dokument tenderske dokumentacije jasno i precizno su definisani uslovi i dokazi koje ovaj ugovorni organ zahtijeva, kao i cjelokupan tehnički opis. Dakle, sva "ostala dokumentacija" koja nije taksativno nabrojana u tački 5.6 tenderske dokumentacije, nije "skrivena" od ponuđača, već se ista, čitanjem tenderskog dokumenta jasno može utvrditi s obzirom da je ista uvrštena i propisana tenderskom dokumentacijom. Žalilac se poziva na članove 44, 53 i 57 ZJN BiH, a ugovorni organ je i postupio u skladu sa navedenim članovima i pripremio tendersku dokumentaciju na stvarno konkurentskoj osnovi.

Nije osnovan navod 6 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije i Pravilnikom o uslovima i načinu korištenja e-aukcije.

Naime u vrijeme objave tenderske dokumentacije važio je Pravilnik o uslovima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br. 66 od 06.09.2016. godine). Novi pravilnik o uslovima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br. 80/23) je počeo sa primjenom od 01.01.2024. godine. U članu 13.(prijelazne odredbe) se navodi da :

1) Za postupke javne nabavke koji su pokrenuti prije primjene ovog pravilnika, na e-Aukciju koja će s početom primjenom ovog pravilnika primjenjuju se odredbe ovog pravilnika.

2) Na e-Aukcije koje će se ponovo zakazati početkom primjene ovog pravilnika, a za e-Aukcije koje su održane prije primjene ovog pravilnika, primjenjuju se odredbe ovog pravilnika.

U skladu sa navedenim i ugovorni organ će postupiti u konkretnom predmetu i ukoliko bude e-Aukcije postupiti u skladu sa Pravilnikom o uslovima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br. 80/23).

Nije osnovan navod 7 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije i zahtjeva u tački 6.7 tenderske dokumentacije.

Naime Ugovorni organ u tački 6.7 tenderske dokumentacije između ostalog navodi da " Ponuda će biti odbijena u slučaju da se jedan učesnik u postupku predmetne javne nabavke prijavi u svojstvu ponuđača u jednoj ponudi ili u svojstvu podugovarača u drugoj ponudi". Ugovorni organ preduzima odgovarajuće mjere kako bi efikasno spriječio narušavanje tržišnog natjecanja i osiguranja jednakog postupanja prema svim ponuđačima. Ukoliko bi isti ponuđač jedno ponudu dostavio samostalno a u drugoj učestvovao kao član konzorcija na taj način bi narušili pravičnu i aktivnu konkurenciju i javno nadmetanje ponuđača, a što nije u skladu sa članom 3.(opći principi) ZJN BiH. Ugovorni organ smatra da bi ona ovaj način ponuđači mogli da utiču na sam tok e-Aukcije u smislu da jedan ponuđač pojavljujući se u konzorciju može da obara cijenu i natjera drugog ponuđača da odustane od nabavke, kako bi on kao samostalni ponuđač mogao da dobije ugovor i na taj način diskriminira druge ponuđače. U tački 4.7 tenderske dokumentacije je navedeno daje dozvoljeno podugovaraje i da ponuđači trebaju navesti da li i u kojem iznosu predviđaju podugovaraje sa trećom stranom i da ne mora identifikovati podugovarača. Također u tački 4.7 ugovorni organ napominje da se podugovaraje dešava nakon potpisivanja ugovora te da ugovorni organ može izvršiti provjeru kvalifikacija podugovarača u skladu sa članom 44. ZJN BiH.

Nije osnovan navod 8 žalioaca da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije odnosno ANEKS-a 1 i ANEKS-a 2.

Naime ugovorni organ je postupio u skladu sa ZJN BiH i Upustvom za pripremu modela tenderske dokumentacije, te u skladu sa u upustvom i izradio ANEKS 1 i ANEKS 2. Ugovorni organ je u nacrtu ugovora predvidio unos cijene ponude broičano i slovima te na taj način nije moguće vršiti ispravku cijene kako žalilac paušalno navodi u svom žalbenom navodu. Ukoliko, ponuđač smatra, i želi još dodatno da se osigura, nema smetnji da prilikom izrade i dostave ponude i ANEKS 1 i

ANEKS 2, upiše i slovima jer ima prostora. Ugovorni organ napominje daje u ANEKS 1 u napomeni navedeno daje ovaj obrazac jedan od mogućih opcija, te je i ovaj navod apsolutno paušalan i neosnovan.

Nije osnovan navod 9 žalioća da ugovorni organ nije postupio u skladu sa ZJN BiH u pogledu pripreme tenderske dokumentacije i člana 11. Nacrta ugovora.

Ugovorni organ u članu 11. nacrta ugovora kaže da "Izvršilac je dužan naknaditi štetu, koja nastupi iz djelovanja ili propuštanja Izvršioca ili njegovih zaposlenika ili podugovarača u izvršavanju ovog Ugovora".

Nadalje članom 17. nacrta ugovora propisano je " Ugovorne strane će uložiti maksimalne napore, da sporazumno, u duhu dobrih poslovnih odnosa i uzajamnog povjerenja, riješe sve eventualne sporove koji se pojave u vezi sa ovim Ugovorom ili njegovom interpretacijom. U slučaju da se spor između ugovornih strana u vezi sa ovim Ugovorom ne može sporazumno riješiti, isti će se povjeriti na rješavanje sparno nadležnom sudu u Sarajevu. " Polazeći od nesporne činjenice da se ugovor o javnoj nabavci zaključuje u skladu sa ZOO, u kojem su jasno definisane sve vrste štete, kao i pravo naknade iste za obje ugovorne strane (ČL. 154-209), kao i priopisano u članu 17. Nacrta iz kojeg je vidljivo da se za sporove koji se ne riješe sporazumno je nadležan Sud Sarajevo, ugovorni organ smatra da kroz navedene mehanizme obje ugovorne strane ostvaruju zaštitu u slučaju nastale štete prouzrokovanjem djelovanja druge ugovorne strane. Stoga ovakvim načinom propisivanja uvjeta u tenderskoj dokumentaciji nije načinjena šteta nijednoj strani, odnosno u slučaju i eventualnog nastanka iste dokazivost bi bila povjerena na rješavanje nadležnom Sudu, što podrazumijeva zaštitu obje ugovorne strane, kao niti je ugovorni organ postupio suprotno odredbama ZOO.

Samim tim ugovorni organ je postupio u skladu sa Zakonima na koje se poziva žalilac.

Ugovorni organ napominje da su svi navodi žalioća paušalni i neutemeljeni, jer su izvučeni iz konteksta, odnosno izvlačenja i tumačenja samo dijela odredbi tenderske dokumentacije na paušalan i proizvoljan način, kao i navođenjem Rješenja ureda za razmatranje žalbi i tenderskih dokumentacija koje nemaju veze sa predmetnom tenderskom dokumentacijom na koju se žalilac žalio. Također, ugovorni organ napominje da žalilac ni za jednu nejasnoću u pogledu tenderske dokumentacije i zahtjeva iz tenderske dokumentacije nije zatražio pojašnjenje putem sistema e-nabavke već je odmah uložio žalbu na tendersku dokumentaciju, što očito ima druge namjere, odnosno kupovinu vremena za dostavljanje ponude i naplaćivanja naknade za sastav žalbe. Iz svega navedenog moglo bi se zaključiti da žalilac ima sasvim druge namjere, a ne pojašnjenje tenderske dokumentacije i pripremu ponude u skladu sa tenderskom dokumentacijom.

Na osnovu svega navedenog ugovorni organ smatra da žalba žalioća ELCOM d.o.o. Tuzla, nije osnovana.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-361-4/24 od 06.02.2024. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela te mu je omogućeno da se očituje o istom. Žalitelj se nije dodatno očitovao.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je djelomično osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi žalitelja djelomično osnovani, te se žalba usvaja.

1. Prvim žalbenim navodom žalitelj osporava zahtjev iz točke 6.4. i 6.5. TD kojim ugovorno tijelo zahtjeva uspješno iskustvo u realizaciji minimalno jednog ugovora minimalne vrijednosti od 100.000,00 KM bez PDV-a, a koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetom nabave odnosno popravkom energetske transformatora nazivne snage 40MVA. Žalitelj ističe kako je ugovorno tijelo na ovakav način propisivanja TD suzilo konkurenciju, jer nije definiralo koji su to slični ugovori predmetu nabave, a čija uspješna realizacija dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost izvršenja predmetne nabave. Ističe kako je pitanje postavio i na portalu E nabava, na što mu je ugovorno tijelo odgovorilo da u trenutnoj fazi postupka ne može reći je li nešto prihvatljivo ili ne. Smatra kako i slični ugovori dokazuju tehničku i profesionalnu sposobnost ponuditelja, te kako je ugovorno tijelo trebalo definirati slične ugovore, kako bi omogućilo ponuditeljima potrebne informacije za pripremu ponuda za predmetnu nabavu.

Uvidom u TD utvrđeno je kako je točkom 6.4. i 6.5. propisano:

6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetske transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje tri (3) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači: a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora (prema obrazcu iz tenderske dokumentacije) minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetske transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koju daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru).

Tehničkom specifikacijom definiran je obim usluga koje su u vezi sa predmetom nabave:

1.1 Zamjena provodnog izolatora u fazi b na transformatoru BAT

1.1.1 Demontažno montažne usluge zamjene provodnog izolatora na transformatoru BAT

- Otpanja vodiča (užeta) sa VN strane transformatora (obaveza Naručioca)
- Otapanja fleksibilnih spojeva sa NN strane transformatora
- Dopremanje i smještaj spremnika za prihvatanje transformatorskog ulja minimalne zapremine 10 m³.
- Dopremanje i priprema filter mašine za tretman ulja.
- Obezbjedenje crijeva za spajanje i priprema prirubnica za priključak mašine i transformatora
- Istakanje ulja iz transformatora do nivoa pristupa otpajanju NN vodiča sa donje strane provodnog izolatora.
- Otvaranje svih revizionih otvora za niskonaponske provodne izolatora (faza a, faza b i faza c)
- Otpajanje NN provodnog izolatora u fazi b sa uljne strane (sa donje strane)
- Demontaža provodnog izolatora u fazi b
- Provjera i dotezanje spojeva na provodnim izolatorima u fazama a i c sa donje strane. Po potrebi zamjena AlCu pločica na prelazu bakar-aluminij
- Montaža zamjenskog provodnog izolatora u fazi b. Naručilac posjeduje zamjenski (reparisani) provodni izolator. Ugradnja novih brtvi između izolatora i kućišta transformatora.
- Spajanje NN provodnog izolatora u fazi b sa uljne strane (sa donje strane)
- Zatvaranje svih revizionih otvora za NN provodne izolatore sa zamjenom brtvenog materijala
- Pretakanje izolacionog ulja iz spremnika nazad u transformator
- Tretman ulja transformatora u trajanju najmanje 48 h.
- Odlaganje demontiranog provodnog izolatora i priprema za transport istog

1.1.2 Mjerenja i ispitivanja na transformatoru BAT

Nakon završenih aktivnosti na zamjeni provodnog izolatora na transformatoru neophodno je izvršiti električna ispitivanja transformatora, analize transformatorskog ulja, termovizjski snimak.

Električna ispitivanja obuhvataju minimalno:

- mjerenje električnog (omskog) otpora namotaja,
- mjerenje rasipnih induktiviteta
- mjerenje otpora izolacije i izračun indeksa polarizacije
- mjerenje kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema trafoa o mjerenje kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka provodnih izolatora trafoa
- provjera greške odnosa transformacije
- mjerenje struje magnetizacije niskim naponom
- SFRA analiza

Nakon završenih električnih ispitivanja neophodno je:

- Spajanje fleksibilnih vodiča sa NN strane transformatora
- Spajanje vodiča (užeta) sa VN strane transformatora (obaveza Naručioca)

Fizikalno hemijska ispitivanja ulja obuhvataju minimalno:

- određivanje izgleda i boje ulja
- ispitivanje probojnog napona
- određivanje faktora dielektričnih gubitaka ulja
- mjerenje specifičnog električnog otpora ulja
- ispitivanje sadržaja vode u ulju
- određivanje gustoće ulja
- ispitivanje međupovršinskog napona ulja

- određivanje sadržaja uljnog taloga *n*-heptanom
- određivanje sadržaja inhibitora oksidacije
- određivanje neutralizacijskog broja

Hromatografska analiza ulja (DGA) treba da obuhvati određivanje sadržaja rastvorenih plinova u ulju, i to:

- vodika
- kisika
- azota
- metana
- etana
- etilena
- acetilena
- ugljučnog monoksida
- ugljičnog dioksida

Ugovorno tijelo u izjašnjenju navodi kako ponuditelji trebaju dostaviti potvrdu koja se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavom i to: popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, te da nije precizirao točno o kojim poslovima se radi da na taj način ne bi suzio konkurenciju, već upravo suprotno da se može dostaviti potvrda koja se odnosi na bilo koju popravku energetskog transformatora nazivne snage 40 MVA ili više.

U vezi sa naprijed navedenim, ovo tijelo upućuje kako je člankom 50. stavak 1. ZJN propisano kako u postupku javne nabave usluga, ugovorno tijelo može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuditelja, i to: a) spisak izvršenih ugovora u skladu sa članom 48. stav (2) ovog zakona, a koji su u vezi sa predmetnom nabavom, za period ne duži od tri godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine. U konkretnom slučaju ugovorno tijelo je propisalo dokaze tehničke i profesionalne sposobnosti u vidu 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavom popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA, međutim nije definiralo i slične ugovore a kojima se potvrđuje tehnička i profesionalna sposobnost ponuditelja. Ovo tijelo ističe kako je osnovna tendencija ZJN priznavati ne samo iste nego i slične ugovore predmetnoj nabavi, a kojima se dokazuje da su ponuditelji tehnički i profesionalno sposobni izvršiti predmet nabave. U konkretnim slučajevima ili specifičnim nabavama ugovorno tijelo može zahtijevati i iste ugovore, ali dato mora biti opravdano predmetom nabave, odnosno mora dokazati/obrazložiti da je riječ o specifičnoj nabavi u kojem slučaju slično iskustvo i ne postoji. U konkretnom slučaju ugovorno tijelo u Izjašnjenju navodi nije precizirao točno o kojim poslovima se radi da na taj način ne bi suzio konkurenciju, već upravo suprotno da se može dostaviti potvrda koja se odnosi na bilo koju popravku energetskog transformatora nazivne snage 40 MVA ili više. Dakle nesporno je da ugovorno tijelo osim istih prihvaća i slične ugovore predmetu nabave, bar kako proizlazi iz Izjašnjenja, međutim TD sadrži nedostatak u vidu ne definiranja šta točno slični ugovori podrazumijevaju kako bi na istom ponuditelji mogli utvrditi posjeduju li uspješno iskustvo u realizaciji istih i mogu li pristupiti sudjelovanju u predmetnoj nabavi imajući u vidu da ugovorno tijelo u tehničkoj specifikaciji

definira/opisuje samo iste ugovore kao predmet nabave. Stoga na temelju utvrđenog, a uzimajući u obzir činjenicu da je ugovorno tijelo dužno da pripremi tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama zakona i podzakonskim aktima, te da potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuditeljima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi, sukladno članku 53. stavak 1. ZJN, ovo tijelo utvrđuje **osnovanost** žalbenog navoda žalitelja, u vidu propusta ugovornog tijela u smislu definiranja sličnih ugovora koji su dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja.

2. Drugim žalbenim navodom žalitelj spori uvjet iz iste točke TD, a koji se odnosi na zahtjev o uspješnoj realizaciji minimalno 1 (jednog) ugovora minimalne vrijednosti od 100.000,00 KM bez PDV-a, odnosno zašto nije propisana uspješna realizacija jednog ili zbira više ugovora u iznosu od 100.000,00 KM bez PDV-a, imajući u vidu da usluge remonta nisu česte i ne nose vrijednost u iznosu od 100.000,00 KM. Smatra da se na ovaj način sužava konkurencija.

Uvidom u TD utvrđeno je kako je točkom 6.4. i 6.5. propisano:

6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetske transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje tri (3) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači: a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora (prema obrascu iz tenderske dokumentacije) minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetske transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koju daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru).

Člankom 48. stavak propisana je mogućnost da ugovorna tijela ovisno od vrste, količine, obima ili namjene predmeta nabave zahtjeva dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost, te je tako ostavljena mogućnost da ugovorno tijelo zahtjeva dokaz o uredno izvršenim ugovorima, te je vrijednost ugovora navedena kao jedna od bitnih stavki dostavljenih ugovora. Nadalje, člankom 7. stavak 4. Naputka za pripremu modela TD i ponuda propisano je kako ako ugovorno tijelo traži kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti popis ugovora onda takav uvjet mora biti u vezi sa predmetom nabave i razmjeran istom, odnosno ako se traži više ugovora onda njihov zbirni iznos ne smije biti viši od procijenjene vrijednosti nabave, ili lota.

Točkom 1. TD za procijenjenu vrijednost predmetne nabave propisan je iznos od 195.000,00 KM bez PDV-a.

U kontekstu razmatranog žalbenog navoda i stanja iz spisa ovo tijelo ističe kako predmetna tenderska dokumentacija ne sadržava propust na koji žalitelj upućuje žalbenim navodom, odnosno ugovorno tijelo je dokaze tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja propisalo sukladno članku 48. stavak 1., 2. i 3. ZJN, a sve u skladu sa člankom 7. stavak 4. točka a) i b) pod 2. Naputka, odnosno iskoristilo je zakonsku mogućnost zahtijevanja uspješnog izvršenja u realizaciji jednog ugovora, te je iste propisalo na način da su razmjerni procijenjenoj vrijednosti predmetne nabave, odnosno i primjetno nižoj od procijenjene vrijednosti javne nabave, budući da je zahtijevalo ugovor u vrijednosti od 100.000,00 KM bez PDV-a, naspram procijenjene vrijednosti javne nabave od 195.000,00 KM bez PDV, čime je proširilo mogućnost da više ponuditelja dokaže tehničku i profesionalnu sposobnost. Ovo tijelo ističe kako je diskrecijsko pravo ugovornog tijela da u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti traži od ponuditelja uspješno iskustvo u realizaciji 1 (jednog) Ugovora za nabavu usluga koje su predmet ovog postupka javne nabave pri čemu vrijednost takvog Ugovora ne smije biti manja od 100.000,00 KM bez PDV-a, odnosno Zakonom nije propisana obaveza ugovornog tijela da mora zahtijevati više ugovora, a s obzirom na kompleksnost predmetne nabave, ugovorno tijelo je jasno i precizno postavilo uvjet u vezi sa predmetnom nabavom i njegovom svrhom. Stoga navedene „propuste“ ovo tijelo karakterizira isključivo kao subjektivno tumačenje i prilagođavanje uvjeta u tenderskoj dokumentaciji od strane žalitelja, te se žalbeni navod odbija kao **neosnovan**.

3. Žalitelj dalje osporava iste točke TD navodeći kako je ugovorno tijelo napravilo propust propisivanjem zahtjeva o realizaciji minimalno jednog ugovora u vrijednosti od 100.000,00 KM bez PDV-a u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, imajući u vidu mogućnost produženja roka za dostavu ponuda, a što direktno utiče na kvalificiranost ponuditelja. Naglašava kako zahtjev treba glasniti *...prethodne 3 (tri) godine računajući od datuma objave obavještenja o nabavi...*, jer je isti fiksni i nepromjenjiv i ne može utjecati na promjenu statusa kvalificiranosti ponuditelja.

Uvidom u TD utvrđeno je kako je točkom 6.4. i 6.5. propisano:

6.4 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove: a) da posjeduje uspješno iskustvo u realizaciji minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetske transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje tri (3) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od 3 (tri) godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda.

6.5 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih dokumenata koje dostave ponuđači: a) spisak minimalno 1 (jednog) uredno izvršenog ugovora

(prema obrazcu iz tenderske dokumentacije) minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koji se odnosi na izvršene usluge koje su u vezi sa predmetnom nabavkom, i to:

- popravke energetskih transformatora nazivne snage 40 MVA ili više u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine, računajući od isteka roka za podnošenje ponuda, uz dostavljanje minimalno 1 (jedne) potvrde, minimalne vrijednosti 100.000,00 KM bez PDV-a, koju daje druga ugovorna strana o uspješnoj realizaciji ugovora navedenog na spisku. (Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru).

U konkretnom slučaju, na temelju stanja iz spisa, ovo tijelo utvrđuje **neosnovanost** žalbenog navoda žalitelja, imajući u propisanom točkom tenderske dokumentacije nije povrijeđena nijedna zakonska ni podzakonska odredba, a što je vidljivo i iz sadržaja žalbe u kojoj žalitelj ne upućuje na povredu konkretnog članka Zakona. Nadalje, žalitelj nije sukladno članku 102. članak 3. ZJN dokazao ili učinio vjerojatnim postojanje činjenica koje se odnose na povrede postupka ili primjene materijalnog prava. Naprotiv, žalbeni navod temelji na mogućim eventualnim budućim promjenama ili izmjenama bez konkretnog pravnog pokrića iskazane konstatacije, što ne može bit osnova za utvrđivanje nezakonitosti propisane točke TD.

4. Nadalje, žalitelj osporava zahtjev iz točke 7. TD kojim je propisano da je ponuditelj dužan dostaviti dokaz da ispunjava uvjete iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uvjeta za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na fizikalno - hemijska i električka ispitivanja ulja energetskih transformatora -hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetskih transformatora, mjerenja na električnim transformatorima (mjerenje električnog otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prienosnog odnosa, struje magnećenja, ističući kako može angažirati podugovarača i nije neophodno da dokumentaciju iz točke 7. pod b) TD dostavlja isključivo Ponuditelj, nego da isto može dostaviti i podugovarač.

Uvidom u točku 7. TD utvrđeno je kako je istom propisano:

Ugovor se dodjeljuje ponuđaču koji je ponudio najnižu ukupnu cijenu prihvatljive ponude.

Odbit će se ponude koje nisu u skladu sa opisom predmeta javne nabavke.

Da bi se ocijenilo u kojoj mjeri su ponude u skladu sa tehničkim kriterijima koje ponuđač treba ispuniti, ugovorni organ zahtjeva da ponuđač dostavi sljedeće:

b) **izjavu** da će najkasnije 5(pet) dana po prijemu odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ponuđač/Izvođač dostaviti dokaz da ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na: -fizikalno - hemijska i električka ispitivanja ulja energetskih transformatora -hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetskih transformatora

-mjerjenja na električnim transformatorima (mjerjenje električnog - otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prijenosnog odnosa, struje magnećenja).

U vezi sa naprijed navedenim ovo tijelo ističe kako ugovorno tijelo ne može zabraniti podugovaranje, što zakonski ostavlja mogućnost ponuditeljima za podugovaranjem dijela posla koji ne mogu sami realizirati, što u konkretnom slučaju nije sporno. Žalitelj smatra da u točki 7. pod b) TD treba stajati da ponuditelj ili podugovarač treba dostavi dokumentaciju u vidu ispunjenja uvjeta iz točke 7. pod) TD, odnosno da isto ne treba biti direktno definirano samo na ponuditelja. Ovo tijelo ističe da ugovorno tijelo zahtjeva izjavu od ponuditelja da će najkasnije 5(pet) dana po prijemu odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, Ponuditelj/Izvođač dostaviti dokaz da ispunjava uslove iz Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerjenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju potvrda (Službene novine Federacije BiH, 18/2015), u dijelu koji se odnosi na: -fizičko - hemijska i električka ispitivanja ulja energetskih transformatora - hromatografsku analizu (DGA analiza) ulja energetskih transformatora-mjerjenja na električnim transformatorima (mjerjenje električnog otpora namotaja, otpora izolacionog sistema namotaja, kapaciteta i faktora dielektričnih gubitaka izolacionog sistema i provodnih izolatora, rasipnog induktiviteta namota, prijenosnog odnosa, struje magnećenja). Dakle ugovorno tijelo nigdje nije definiralo da zahtijevani dokazi moraju biti imenovani na ponuditelja, što podrazumijeva da podugovaranjem dio nabave usluga može prebaciti na podugovarača koji propisani zahtjeva dokazuju na svoje ime, a što izabrani ponuditelj potvrđuje Izjavom. Stoga ovo tijelo utvrđuje žalbeni navod kao **neosnovan**, te odraz subjektivnog tumačenja odredbi TD.

5. U petom žalbenom navodu žalitelj ističe kako točka 5.6. pod m) TD nije načinjena u skladu sa člankom 53. stavak 1. i 44. ZJN, jer ne sadržava potpune informacije u vezi sa predmetom nabave, odnosno ugovorno tijelo je istom uz taksativno nabrojano šta sve ponuda treba sadržavati od točke a)-lj), pod m) navelo i *ostala dokumentacija u vezi sa tenderom*, čime nije jasno definiralo šta je to ostalo što stvara kontradiktornost i nepotpunost zahtjeva ugovornog tijela iz TD.

Uvidom u TD utvrđeno je kako je točkom 5.6 propisano:

Ponuda treba sadržavati sljedeće:

- a) Obrazac za cijenu ponude, popunjen u skladu sa šemom koja je data u aneksu 1 tenderske dokumentacije;*
- b) Obrazac za ponudu, popunjen u skladu sa šemom koja je data u aneksu 2 tenderske dokumentacije;*
- c) Obrazac izjave o ispunjenosti uslova iz člana 45. stav (1) tačke od a) do d) Zakona, popunjen u skladu sa šemom koja je data u Aneksu 4 tenderske dokumentacije,*
- d) Obrazac izjave o sukobu interesa iz člana 52. Zakona, popunjen u skladu sa šemom koja je data u Aneksu 8 tenderske dokumentacije,*
- e) Obrazac povjerljivih informacija ukoliko ih ima, popunjen u skladu sa šemom koja je data u tenderskoj dokumentaciji,*
- f) Tehnički dio tenderske dokumentacije koji se odnose na predmet nabavke, a koji je dat u tenderskoj dokumentaciji;*

- tehnička specifikacija br. 07-MK/23 od 14.12.2023. godine i prilog Crtež provodnog izolatora ABB Micafil RTXF 24 - 19,5.

g) Obrazac spiska uredno izvršenih usluga,

h) Garanciju za ozbiljnost ponude čiji je tekst u skladu sa obrazcem datim u tenderskoj dokumentaciji,

i) Izjavu ponuđača o obezbjeđenju garancije za uredno izvršenje ugovora, da će ukoliko bude izabran obezbijediti garanciju za uredno izvršenje ugovora u skladu sa obrazcem koji je dat u obrazcu tenderske dokumentacije,

j) Popunjen i potpisan Nacrt ugovora iz tenderske dokumentacije,

k) Potpis podnosioca ponude ili ovlaštenog lica na osnovu punomoći (u kojoj je jasno defmisan obim prenosa ovlaštenja) koja u tom slučaju mora biti priložena u originalu ili ovjerenoj kopiji od nadležnog organa,

l) Pomuda mora biti ovjerena pečatom podnosioca ponude, ako po zakonu države u kojoj je sjedište podnosioca ponude podnosilac ponude ima pečat ili dokaz da po zakonu države u kojoj je sjedište podnosioca ponude podnosilac ponude nema pečat,

lj) Popis dokumentacije koja je priložena uz ponudu,

m) Ostala dokumentacija u skladu sa tenderom:

...

Daljim uvidom u TD utvrđeno je kako je ista koncipirana na način da je podijeljena u podglavlja:

1. POZIV ZA DOSTAVLJANJE PONUDA

2. OPŠTE INFORMACIJE U VEZI SA POSTUPKOM

3. INFORMACIJE O UGOVORNOM ORGANU

4. PREDMET NABAVKE

5. INSTRUKCIJE ZA PONUĐAČE/DOBAVLJAČE

Način komuniciranja sa ponuđačima/dobavljačima

Priprema ponude

Povjerljivost

Dostavljanje ponuda

Izmjena i/ili dopuna i povlačenje ponuda

Računanje cijene

Mjesto, datum i vrijeme prijema ponuda

Mjesto, datum i vrijeme otvaranja ponuda

Garancija za ozbiljnost ponude

Period važenja ponuda

6. KVĀLIFIKACIJA

Kriteriji za učešće i potrebni dokazi

Dokazi koji se zahtijevaju

7. OCJENA PONUDA

Kriteriji dodjele ugovora

Preferencijalni tretman domaćeg

Zabrana pregovora

Neprirodno nisko ponuđena cijena

Ispravke grešaka i propusta

8. INFORMACIJE O ZAŠTITI PRAVA PONUĐAČA/DOBAVLJAČA

9. POTPISIVANJE UGOVORA

Uslovi iz ugovora

Garancija za uredno izvršenje ugovora

Garancija i druge obaveze ponuđača

10. INFORMACIJE O TENDERSKOJ DOKUMENTACIJI

11. ANEKSI I PRILOZI:

ANEKS 1: OBRAZAC ZA CIJENU PONUDE

ANEKS 2: OBRAZAC ZA PONUDU

ANEKS 4 : IZJAVA O ISPUNJENOSTI USLOVA IZ ČLANA 45. stav (1) tač. a) do d) ZAKONA

ANEKS 8: IZJAVA O SUKOBU INTERESA IZ ČLANA 52. Zakona

11. PRILOZI:

POVJERLJIVE INFORMACIJE

TEHNIČKI DIO TENDERSKE DOKUMENTACIJE

SPISAK UREDNO IZVRŠENIH UGOVORA

GARANCIJA ZA OZBILJNOST PONUDE

GARANCIJA ZA UREDNO IZVRŠENJE UGOVORA

NACRT UGOVORA

na način da svako podglavlje sadržava, propisuje jasne zahtjeve ugovornog tijela, kao i dokumentaciju koja se prilaže kao dokaz traženom. Imajući u vidu da je tenderska dokumentacija dokumentacija koja sadržava minimum jasnih i odgovarajućih informacija u odnosu na izabrani postupak dodjele ugovora, te da kao takva uključuje *poziv za dostavljanje ponuda, opće informacije u vezi sa postupkom, informacije o ugovornom tijelu, predmet nabave, instrukcije za ponuditelje/dobavljače, kvalifikacija, ocjena ponuda, informacije o zaštiti prava ponuđača/dobavljača, potpisivanje ugovora, informacije o tenderskoj dokumentaciji, aneks i priloge*, istu treba promatrati kao cjelinu odnosno skup informacija neophodnih za pripremu ponuda. S obzirom da su u svakom podglavlju propisani jasni zahtjevi i dokazi od strane ugovornog tijela, činjenica da je u točki 5.6 pod (m) navedena i ostala dokumentacija u skladu sa tenderom, ne može se definirati kao nejasnoća, nego olakšica za ugovorno tijelo prilikom nemogućnosti preciznog nabiranja svih dokumenata na jednom mjestu, a koji su sadržani u cjelokupnoj TD, stoga ovo tijelo odbija žalbeni navod žalitelja kao **neosnovan**.

6. Žalitelj upućuje na propust u točki 10.6. TD kojom je propisano kako će se postupak e-akcije provoditi u skladu sa Pravilnikom o uvjetima i načinu korištenja e-Aukcije (Sl. glasnik BiH, broj 66 od 06.09.2016. godine), a koji je prestao važiti, odnosno kako je na snazi novi Pravilnik o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br.80/23), te da TD treba biti usklađena sa istim.

Uvidom u TD utvrđeno je kako je točkom 10.6. propisano:

10.6 Provoditi će se E-aukcija u skladu sa Pravilnikom o uslovima i korištenju E-aukcije (Sl. glasnik BiH br. 66 od 06.09.2016. godine).

Tenderska dokumentacija za predmetni postupak objavljena je 26.12.2023. godine.

Uvidom u Pravilnik o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br.80/23) utvrđeno je kako je točkom 14. propisano kako ovaj pravilnik stupa na snagu osmog dana od dana objavljivanja

u "Službenom glasniku BiH", a primjenjuje se od 1.1.2024. godine. Nadalje, točkom 13. propisano je kako za postupke javne nabave koji su pokrenuti prije primjene ovog pravilnika, na e-Aukciju koja će početi primjenom ovog pravilnika, primjenjuju se odredbe ovog pravilnik.

Dakle u konkretnom slučaju vrijeme pokretanje predmetnog postupka javne nabave prethodilo je vremenu početka stupanja na snagu Pravilnik o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br.80/23) od 01.01.2024. Imajući u vidu da ugovorno tijelo nije moglo u TD koja je započela prije primjene Pravilnik o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br.80/23) navesti odredbu u mogućoj budućoj primjeni Pravilnika, nego primjene pravilnika koji je bio važeći u vrijeme pokretanja postupka (Pravilnikom o uvjetima i načinu korištenja e-Aukcije (Sl. glasnik BiH, broj 66 od 06.09.2016. godine) isto se ne može smatrati propustom Ugovornog tijela, posebice uzimajući u obzir jasnu odredbu članka 13. Pravilnik o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije (Sl. glasnik BiH br.80/23) propisano kako za postupke javne nabave koji su pokrenuti prije primjene ovog pravilnika, na e-Aukciju koja će početi primjenom ovog pravilnika, primjenjuju se odredbe ovog pravilnik. Stoga u konkretnom slučaju „propustom“ nije oštećeno pravo žalitelja kao sudionika u postupku javne nabave, te se žalbeni navod odbija kao **neosnovan**.

7. Žalitelj osporava uvjet iz točke 6.7. TD kojom je ugovorno tijelo propisalo da će ponuda biti odbijena ukoliko se sudionik u postupku javne nabave prijavi u svojstvu ponuditelja u jednoj ponudi ili u svojstvu podugovarača u drugoj ponudi, ističući kako ZJN ne poznaje isključivanje ponuditelja koji se pojavi u svojstvu podugovaranja u drugoj ponudi.

Iz uvida u točku 6.7. TD utvrđeno je kako je istom propisano:

Ponuda će biti odbijena u slučaju da se jedan učesnik u postupku predmetne javne nabavke prijavi u svojstvu ponuđača u jednoj ponudi ili u svojstvu podugovarača u drugoj ponudi.

U vezi sa naprijed navedenim, ovo tijelo utvrđuje da je ugovorno tijelo navedeni uvjet iz točke 6.7. propisalo u suprotnosti sa odredbama Zakona o javnim nabavama i podzakonskim aktima, imajući u vidu da isto podrazumijeva pooštavanje uvjeta u tenderskoj dokumentaciji koji nisu propisani Zakonom bez konkretne potrebe za istim. Ugovorno tijelo navodi da poduzima odgovarajuće mjere kako bi efikasno spriječio narušavanje tržišnog natjecanja i osiguranja jednakog postupanja prema svim ponuditeljima. Ukoliko bi isti ponuditelj jedno ponudu dostavio samostalno a u drugoj učestvovao kao član konzorcija na taj način bi narušili pravičnu i aktivnu konkurenciju i javno nadmetanje ponuditelja, a što nije u skladu sa članom 3.(opći principi) ZJN BiH. Ugovorno tijelo smatra da bi ona ovaj način ponuditelji mogli da utiču na sam tok e-Aukcije u smislu da jedan ponuditelj pojavljujući se u konzorciju može da obara cijenu i natjera drugog ponuditelja da odustane od nabave, kako bi on kao samostalni ponuditelj mogao da dobije ugovor i na taj način diskriminira druge ponuditelje. Ovo tijelo je stava kako navedeno nije ničim potkrijepljeno, imajući u vidu da ne postoji zabrana propisana ZJN da ponuditelj koji nastupa samostalno ne može podugovarati dio posla sa drugim ponuditelje, budući da dobavljač kojem je dodijeljen ugovor snosi punu odgovornost za realizaciju ugovora sukladno članku 73. stavak 5. ZJN. Imajući u vidu da članovi grupe ponuditelja preuzimaju solidarnu odgovornost, postoji i solidarna raspodjela poslova koja kod različitih nabava ne može biti raspodijeljena na postotke udjela, budući da izvršenje ugovora iziskuje i moguće izmjene prilikom realizacije istog, kao i činjenicu da većina

tehničkih specifikacija kompletan posao kao cjelinu daje na izvršenje što podrazumijeva solidarnu realizaciju. Nadalje, člankom 73. ZJN propisano je kako je izabrani ponuditelj dužan elemente koji se podugovaraju kao i identitet podugovarača saopćiti ugovornom tijelu prije sklapanja podugovora, te je ugovornom tijelu dana mogućnost provjere kvalifikacije istog u skladu sa člankom 44. ZJN, a koji ne propisuje mogućnost odbacivanja podugovarača zato što je bio i samostalni sudionik u predmetnom postupku javne nabave i podugovarač, nego samo utvrđivanje njegove kvalificiranosti u skladu sa odredbama ZJN, stoga se ovaj žalbeni navod usvaja kao **osnovan**.

8. Žalitelj dalje navodi kako u Aneksu 1 i 2. nije ostavljen prostor za upisivanje ukupne cijene slovima, iako je isto propisano odredbom članka 14. stavak 2. Naputka za pripremu modela TD i ponuda.

Uvidom u TD utvrđeno je kako u Aneksu 1. Obrazac za cijenu ponude i Aneksu 2 Obrazac za ponudu nije ostavljen prostor za upisivanje cijene ponude u slovima. Nadalje u Nacrtu ugovora u članku 2. ostavljena je mogućnost upisivanja cijene ponude u slovima.

Člankom 14. Naputka za pripremu modela TD i ponuda propisano je:

1) Ponuditelj izražava cijenu ponude u konvertibilnim markama (KM), a u drugoj valuti samo ako je ugovorni organ to izričito odredio u tenderskoj dokumentaciji.

(2) Cijena ponude piše se brojevima i slovima. U slučaju neslaganja iznosa upisanih brojčano i slovima, prednost se daje iznosu upisanom slovima.

Naputkom za pripremu modela TD i ponuda, točnije člankom 14. stavak 2. propisana je da se cijena ponude piše brojevima i slovima, te da je u slučaju neslaganja iznosa upisanih brojčano i slovima, prednost daje iznosu upisanom slovima. Međutim u konkretnom slučaju uvidom u tenderski dokumenta utvrđeno je kako je ugovorno tijelo načinilo Obrazac za cijenu ponude u skladu sa Naputkom za pripremu modela TD i ponuda, te isto nema ovlasti za mijenjanjem odredbi podzakonskog akta, pa kako takvo ne može trpiti štetne posljedice radi primjene istoga. Uzimajući u obzir da u Obrascu za cijenu ponude iz podzakonskog akta nije predviđeno mjesto za upisivanje cijene slovima, ovo tijelo utvrđuje **neosnovanost** žalbenog navoda žalitelja, te zakonitost postupanja ugovornog tijela prilikom načinjavanja TD.

9. U pogledu žalbenog navoda kojim žalitelj osporava članak 11. Nacrta ugovora ističući kako ugovorno tijelo nije jasno definiralo pojam „štete“, te kako je teret dokazivanja na jednoj strani što čini ugovor ništavnim i neodrživim, pozivajući se na odredbe članka 154, 155. ZOO.

U članku 11. Nacrta ugovora navedeno je:

Izvršilac je dužan naknaditi štetu, koja nastupi iz djelovanja ili propuštanja Izvršioca ili njegovih zaposlenika ili podugovarača u izvršavanju ovog Ugovora.

Nadalje, člankom 17. Nacrta ugovora propisano je:

Ugovorne strane će uložiti maksimalne napore, da sporazumno, u duhu dobrih poslovnih odnosa i uzajamnog povjerenja, riješe sve eventualne sporove koji se pojave u vezi sa ovim Ugovorom ili

njegovom interpretacijom. U slučaju da se spor između ugovornih strana u vezi sa ovim Ugovorom ne može sporazumno riješiti, isti će se povjeriti na rješavanje stvarno nadležnom sudu u Sarajevu.

Sukladno utvrđenom, ovo tijelo ističe kako ugovorno tijelo uvjet iz članka 11. Nacrta ugovora nije postavilo suprotno odredbama ZOO, a na što žalitelj žalbom ukazuje. Polazeći od neosporne činjenice da se ugovor o javnoj nabavi zaključuje u skladu sa Zakonom o obveznim odnosima, u kojem su jasno definirane sve vrste štete, kao i pravo naknade iste za obje ugovorne strane (čl. 154-209.), kao i propisano u članku 17. Nacrta iz kojeg je vidljivo da se za sporove koji se ne riješe sporazumno je nadležan Sudu Sarajevu, ovo tijelo utvrđuje da kroz navedene mehanizme obje ugovorne strane ostvaruju zaštitu u slučaju nastale štete prouzrokovanjem djelovanja druge ugovorne strane, stoga ovakvim načinom propisivanjem uvjeta u tenderskoj dokumentaciji nije načinjena šteta nijednoj strani, odnosno u slučaju i eventualnog nastanka iste dokazivosti bi bila povjerena na rješavanje nadležnom Sudu, što podrazumijeva zaštitu obje ugovorne strane, stoga ovo tijelo odbija žalbeni navod žalitelja kao **neosnovan**.

Zbog svega navedenog, ovo tijelo ističe da su navodi žalitelja djelomično osnovani, zbog čega usvaja žalbu i poništava ožalbenu tendersku dokumentaciju zajedno sa Obavijesti o nabavi broj 1424-1-2-301-3-641/23 od 26.12.2023. godine.

Žalitelj je postavio zahtjev za nadoknadom troškova za sastav žalbe u iznosu od 240.00 KM.

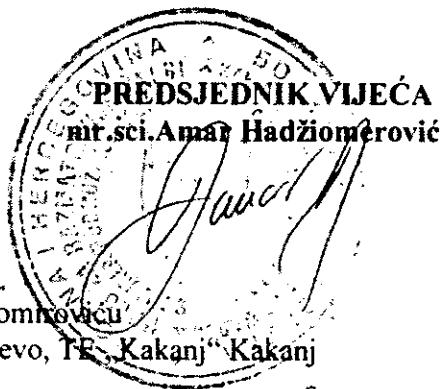
Odlučujući o ovom zahtjevu, ovo tijelo je dodijelilo žalitelju troškove za sastav žalbe po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću, odvjetniku iz Tuzle, u skladu sa člankom 119. stavak 4. i 5. Zakona o izmjenama i dopunama ZJN, a sve u skladu sa člankom 18. stavak (2) i članka 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika u FBiH, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima za sastav žalbe u upravnom postupku, (nagrada iznosi 80 bodova X 3.00 KM) u iznosu od 240.00 KM. Ovo tijelo je odlučio o visini troškova primjenjujući odredbu članka 119. stavak (10) Zakona o javnim nabavama koja propisuje da na žalbene postupke za naknadu troškova pravnog zastupanja visina naknade određuje se prema visini naknade na koju odvjetnici imaju pravo u upravnim postupcima u neprocjenjivim predmetima.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama 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 osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka 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.



Dostaviti:

- ELCOM d.o.o. Tuzla,
zastupan po punomoćniku Miroljubu Radomiroviću
- JP ELEKTROPRIVREDA BIH d.d. Sarajevo, TE "Kakanj" Kakanj
- evidencija
- a/a