

14-03-2024



BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-1170-14/22
Banja Luka, 14.03.2024.godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine-Podružnica/Filijala Banja Luka, postupajući po presudi Suda BiH broj: S1 3 U 043019 22 U od 12.2.2024. godine, a u vezi sa žalbom broj 4-999/22 od 21.04.2022. godine, žalitelja: JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka, izjavljana na Tendersku dokumentaciju, broj 15-404-144/22, Obavještenje o nabavci, broj 320-1-2-204-3-159/22 od 12.04.2022. godine. Ugovornog organa: Grad Banja Luka, otvoreni postupak, predmet nabavke usluge, "Mjerenje aerozagađenja i buke na području grada", temeljem člana 93. st. 8. i člana 111.st.1.točka d). Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", br: 39/14, 59/22) na sjednici vijeća, održanoj dana 14.03.2024. godine, donio je

RJEŠENJE

1. Žalba se usvaja.
2. Usvaja se kao osnovan, zahtjev žalitelja JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu 2.000,00 KM, o čemu će se donijeti posebno Rješenje.

OBRAZLOŽENJE

U otvorenom postupku, predmet nabavke usluge, "Mjerenje aerozagađenja i buke na području grada", Obavještenje o nabavci, broj 320-1-2-204-3-159/22 od 12.04.2022. godine, Ugovornog organa: Grad Banja Luka, , izjavljana je žalba žalitelja: JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka, na Tendersku dokumentaciju, broj 15-404-144/22, zbog povrede odredaba Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH, broj 39/14) - u daljem tekstu Zakon, drugih podzakonskih akata iz oblasti javnih nabavki i važećih propisa koji regulišu monitoring kvaliteta vazduha. Ugovorni organ je u dijelu TD koji se odnosi na tehničku i profesionalnu sposobnost naveo da ponuđač treba dostaviti sljedeće dokaze:
1. Ponuđači su dužni u ponudi dostaviti izjavu iz člana 50. ZJN (dana u aneksima tenderske dokumentacije) u kojoj će navesti precizne podatke o angažovanom tehničkom osoblju u tehničkoj opremljenosti u osposobljenosti;

2. U pomenutoj izjavi ponuđač treba da navede da li je vlasnik mjerne stanice ili će istu da iznajmljuje za erijeme trajanja okvirnog sporazuma. Ukoliko nije vlasnik mjerne stanice, potrebno je da u prilogu dostavi ovjerenu fotokopiju ugovora o iznajmljivanju opreme, koji vremenski treba da pokriva period trajanja okvirnog sporazuma;

3. Ovjerena fotokopija norme o kalibraciji mjerne stanice;

4. Ovjerena fotokopija dozvole za monitoring kvaliteta vazduha, koju izdaje Ministarstvo za prostorno uređenje, građevinarstvo u ekologiju Republike Srpske u to za: SO₂ (sumpor dioksid), NO (azot monoksid), NO₂ (azot dioksid), SO (ugljen monoksid), O₃ (ozon), lebdeće čestice PM₁₀ u RM_{2,5};

5. Ovjerena fotokopija ISO sertifikata, domaćih ili ekvivalentnih međunarodnih: ISO 9001:2015; ISO 14001:2015; ISO 45001:2018;

6. Spisak radnika (dodatak na memorandumu ponuđača, potpisan u ovjeren pečatom ponuđača) na kojem će biti navedeni podaci: ime u prezimje u stručna sprema u godinu radnog iskustva u struci za gore tražena lica, sa navodima da li su zaposleni kod ponuđača ili će biti angažovani ugovorom o djelu.

S obzirom da je izdavanje dozvole za monitoring kvaliteta vazduha regulisano Pravilnikom o uslovima za izdavanje dozvole za monitoring kvaliteta vazduha (Službeni glasnik Republike Srpske, broj 3/18, 57/18 i 63/19), smatramo da su dokazi navedeni pod rednim brojem 3. i 5. nepotrebni, jer je sa članom 3 pomenutog Pravilnika za dobijanje dozvole za monitoring potrebno, sljedeće:

1) dokaz da je pravno lice registrovano u Republici Srpskoj u skladu sa propisima koji regulišu registraciju privrednih subjekata i

2) dokaz o akreditaciji za obavljanje poslova monitoringa kvaliteta vazduha i/ili mjerenja emisija iz stacionarnih izvora zagađivanja.

Dakle za obavljanje usluga mjerenja aerozagađenja dovoljno je rješenje - dozvola za monitoring vazduha, nadležnog Ministarstva. U skladu sa Zakonom, tenderska dokumentacija je dokumentacija koja sadrži minimum jasnih i odgovarajućih informacija u odnosu na izabrani postupak dodjele. S tim u vezi neophodno je da ugovorni organ tendersku dokumentaciju uskladi sa pomenutim odredbama Zakona i Pravilnikom o uslovima za izdavanje dozvole za monitoring kvaliteta vazduha, odnosno sa uslovima koji su ponuđačima dovoljni za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

U izjašnjenju ugovornog organa, navodi se:

Zakonom o javnim nabavka („Službeni glasnik BiH“, broj 39/14), u članu 50. (Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabavke usluga), propisano je sljedeće: „U postupku javne nabavke usluga, ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, i to: a) spisak izvršenih ugovora u skladu sa članom 48. stav (2) ovog zakona, a koji su u vezi sa predmetnom nabavkom, za period ne duži od tri godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuđač registrovan, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine; b) obrazovne i profesionalne kvalifikacije pružaoca usluga i/ili kvalifikacije njegovog rukovodećeg osoblja, i naročito kvalifikacije lica koja su i odgovorna za pružanje konkretnih usluga; c) izjavu o angažovanom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača; d) izjavu pružaoca usluga o prosječnom godišnjem broju zaposlenih i o broju rukovodećeg osoblja u posljednje tri godine; e) izjavu o tehničkoj opremljenosti i osposobljenosti i mjerama kojima raspolaže pružalac usluga za izvršenje konkretnih usluga i

obezbjedenje kvaliteta; f) potvrdu kandidata/ponuđača o prihvatanju postupka kontrole usluga složenije vrste ili usluge koja izuzetno treba da služi nekoj posebnoj svrsi, koju sprovodi ugovorni organ ili u njegovo ime nadležni organ zemlje sjedišta privrednog subjekta, a koja se odnosi na proizvodne kapacitete privrednog subjekta i, ako je potrebno, na način izrade studija i istraživanja, te mjere za kontrolu kvalitete koje koristi privredni subjekat; g) izjavu kandidata/ponuđača da prihvata preduzimanje mjera za upravljanje zaštitom životne sredine i mjera energetske efikasnosti koje će privredni subjekat primjenjivati prilikom pružanja usluga.

Uslov tehničke i profesionalne sposobnosti koji osporava žalilac, no mišljenju ugovornog organa je postavljen u potpunosti u skladu sa navedenim odredbama ZJN. Žalilac se koristi nejasnom i uopštenom odredbom da je ovako postavljenim uslovom došlo do povrede Zakona o javnim nabavkama, drugih podzakonskih akata iz oblasti javnih nabavki i važećih propisa koji regulišu monitoring kvaliteta vazduha. Žalilac ne navodi koje su to odredbe ZJN prekršene, a kada su u pitanju podzakonski akti ne navodi čak ni o kojim se podzakonskim aktima radi. Dalje, žalilac navodi da je „tenderska dokumentacija dokumentacija koja sadrži minimum jasnih i odgovarajućih informacija u odnosu na izabrani postupak dodjele“. Ipak, ne iznosi primjedbu na eventualnu činjenicu da u tenderskoj dokumentaciji nedostaje minimum informacija, te nije jasno kakva je uzročno-posljedična veza ove tvrdnje i žalbenog navoda.

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine-Podružnica/Filijala Banja Luka, rješavajući u žalbenom predmetu po žalbi žalitelja: JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka, izjavljane na Tendersku dokumentaciju, broj 15-404-144/22

, Obavještenje o nabavci, broj Obavještenje o nabavci, broj 320-1-2-204-3-159/22 od 12.04.2022. godine, Ugovornog organa: Grad Banja Luka, otvoreni postupak, predmet nabavke usluge, "Mjerenje aerozagađenja i buke na području grada", na osnovu člana 111.stav (1) tačka c.) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 228. stav 1. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" broj: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici vijeća, održanoj dana 12.05.2022. godine, donio je donio je Rješenje broj JN2-02-07-1-1170-6/22 od 12.05.2022. godine, kojim je odbio žalbu žalitelja: JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka, izjavljane na Tendersku dokumentaciju, broj 15-404-144/22, Obavještenje o nabavci, broj 320-1-2-204-3-159/22 od 12.04.2022. godine, Ugovornog organa: Grad Banja Luka, otvoreni postupak, predmet nabavke usluge, "Mjerenje aerozagađenja na području grada" kao nesnovanu, te Žalitelju JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka, odbio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka.

JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka, zastupan po punomoćniku Radivoj Šobot, advokat iz Banja Luke, protiv tužene Kancelarije za razmatranje žalbi BiH, filijala Banja Luka, ulica Jovana Dučića broj 23/1, i to, Rješenja broj JN2-02-07-1-1170-6/22 od 12.05.2022. godine, podnio je tužbu, i pokrenuo upravni spor, iz razloga pogrešne primjene materijalnog prava i da je izdavanje dozvole za monitoring kvaliteta vazduha regulisano Pravilnikom o uslovima za izdavanje dozvole za monitoring kvaliteta vazduha, te je za obavljanje usluga mjerenja aerozagađenja dovoljno rješenje-dozvola za monitoring vazduha nadležnog ministarstva. Smatra da su dokazi navedeni pod rednim brojem 5. tenderske

dokumentacije nepotrebni, odnosno da je ugovorni organ morao imati u vidu odredbe člana 48. stav 6. i 7. Zakona o javnim nabavkama, a što ugovorni organ nije učinio, odnosno nije naveo da prihvata i druge dokaze o ekvivalentnim mjerama osiguranja kvaliteta od kandidata/ponuđača koji nemaju pristup takvim certifikatima. Navodi da se zahtijevanim dokazima pod tačkom 5. ne može cijeliti sposobnost i kvalifikovanost ponuđača za obavljanje predmetne usluge, jer se ista cijeni prema rješenju — dozvoli za monitoring kvaliteta vazduha ili dozvole za mjerenje emisije stacioniranih izvora zagađenja, prema kojim dozvolama pravna lica postupaju u skladu sa Uredbom o uslovima za monitoring kvaliteta vazduha i Uredbom o vrijednosti kvaliteta vazduha. Ističe da tuženi prilikom donošenja osporenog rješenja nije cijelio uslove i potrebne dokaze iz tenderske dokumentacije u smislu citiranih propisa. Konačno je predložio da se tužba uvaži, osporeno rješenje poništi i predmet vrati tuženom na ponovni postupak, te da se obaveže tuženi da nadoknadi troškove upravnog spora. U odgovoru na tužbu tuženi je predložio da se tužba odbije kao neosnovana.

Presudom Suda Bosne i Hercegovine, broj: S1 3 U 043019 22 U od 12.2.2024. godine, u postupku protiv Rješenja Ureda za razmatranje žalbi, Podružnica/Filijala Banja Luka, broj JN2-02-07-1-1170-6/22 od 12.05.2022. godine, tužene Kancelarije za razmatranje žalbi BiH, filijala Banja Luka, ulica Jovana Dučića broj 23/1, u upravnoj stvari javne nabavke, tužba je uvažena, osporeno Rješenje poništeno i predmet vraćen tuženoj na ponovni postupak. Također, obavezana je tužena da tužiocu nadoknadi troškove upravnog spora u iznosu od 850,00 KM u roku od 15 dana od dana dostavljanja presude. Obrazloženju se navodi da osporeno rješenje, međutim, ne sadrži razloge koji su odlučni za donošenje odluke, odnosno isto sadrži samo žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa, te zaključak da je ugovorni organ postupao u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, kada je tenderskom dokumentacijom zahtijevao potvrdu o kalibraciji mjerne stanice. Iz spisa je vidljivo da je podnosilac žalbe naveo razloge zbog kojih smatra da je ugovorni organ kao nepotreban dokaz tražio ovjerenu fotokopiju ISO certifikata, domaćih ili ekvivalentnih međunarodnih: ISO 9001 :2015; ISO 14001 :2015; ISO 45001:2018, a na koje tuženi nije odgovorio.

Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica. Nakon što su prednje pretpostavke ispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju i analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, utvrđeno činjenično stanje i propisan zakonski postupak ocjenio osnovanim jedan žalbeni navod.

Žalba je osnovana.

Pozornim isčitavanjem predmetne tenderske dokumentacije, te podvođenjem činjeničnog stanja pod važeće pravne norme, utvrđeno je sljedeće:

U žalbi se osporava tenderska dokumentacija u dijelu tehničke specifikacije, u smislu da ista nije jasna i precizna, te da je suprotna zakonskoj odredbi o minimumu kvalifikacionih zahtjeva koje ponuđači trebaju da ispune odnosno da je ugovorni organ propisao prekomjerne zahtjeve u dijelu tehničke specifikacije.

Uvidom u tendersku dokumentaciju, u dijelu koji se odnosi na tehničku i profesionalnu sposobnost, propisano je da ponuđač treba dostaviti sljedeće dokaze:

1. Ponuđači su dužni u ponudi dostaviti izjavu iz člana 50. ZJN (dana u aneksima tenderske dokumentacije) u kojoj će navesti precizne podatke o angažovanom tehničkom osoblju u tehničkoj opremljenosti u osposobljenosti;

2. U pomenutoj izjavi ponuđač treba da navede da li je vlasnik mjerne stanice ili će istu da iznajmljuje za erijeme trajanja okvirnog sporazuma. Ukoliko nije vlasnik mjerne stanice, potrebno je da uz ponudu dostave ovjerenu fotokopiju ugovora o iznajmljivanju opreme, koji vremenski treba da pokriva nepuod trajanja okvirnog sporazuma;

3. Ovjerena fotokopija potvrde o kalibraciji mjerne stanice;

4. Ovjerena fotokopija dozvole za monitoring kvaliteta vazduha, koju izdaje Ministarstvo za prostorno uređenje, građevinarstvo u ekologiju Republike Srpske u to za: SO₂ (sumpor dioksid), NO (azot monoksid), NO₂ (azot dioksid), SO (ugljen monoksid), O₃ (ozon), lebdeće čestice PM₁₀ u RM_{2,5};

5. Ovjerena fotokopija ISO sertifikata, domaćih ili ekvivalentnih međunarodnih: ISO 9001:2015; ISO 14001:2015; ISO 45001:2018;

6. Spisak radnika (dat na memorandumu ponuđača, potpisan u ovjeren počeatom ponuđača) na kojem će biti navedeni podaci: ime u prezgše u stručna sprema u godina radnog iskustva u struci za gore tražena lica, sa navodima da li su zaposleni Kod ponuđača ili će biti angažovani ugovorom o djelu.

Članom 44. stav 2 i 3. Zakona o javnim nabavkama, propisano je:

...zahtijeva da kvalifikacioni uslovi kandidata i ponuđača budu u skladu sa njihovim ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti.

(3) Minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju, niti biti previše precizni.

Članom 58. stav 1. i 2. Zakona o zaštiti vazduha Republike Srpske, propisano je:

(1) Ovlašćena pravna lica koja imaju dozvolu za monitoring kvaliteta vazduha dužna su da mjerenje kvaliteta vazduha obavljaju u skladu sa propisom iz člana 9. stav 3. i člana 18. stav 2. ovog zakona.

(2) Ovlašćena pravna lica koja imaju dozvolu za mjerenje emisije iz stacionarnih izvora zagađivanja dužna su da mjerenje emisije obavljaju u skladu sa aktom iz čl. 41. i 42. ovog zakona.

Članom 59. stav 1. i 2. Zakona o zaštiti vazduha Republike Srpske, propisano je:

(1) Ovlašćena pravna lica iz člana 58. st. 1. i 2. ovog zakona **mogu vršiti mjerenje po dobijanju dozvole nadležnog Ministarstva**, ukoliko ispunjavaju uslove u pogledu kadra, opreme i prostora, kao i ako su **tehnički osposobljena prema zahtjevima standarda BAS ISO/IEC 17025**, u skladu sa Zakonom o metrologiji Republike Srpske.

(2) Ministar propisuje detaljnije uslove za izdavanje dozvole iz stava 1. ovog člana, kao i uslove koje treba da ispuni pravno lice iz člana 15. stav 4. ovog zakona.

Dakle za obavljanje usluga mjerenja aerozagađenje dovoljno je rješenje - **dozvola za monitoring vazduha, nadležnog Ministarstva**, te da je pravna osoba **tehnički osposobljena prema zahtjevima standarda BAS ISO/IEC 17025**. U skladu sa Zakonom, tenderska dokumentacija je dokumentacija koja sadrži minimum jasnih i odgovarajućih informacija u odnosu na izabrani postupak dodjele. S tim u vezi zahtijevana Potvrda o kalibraciji, te ISO sertifikati, domaćih ili

ekvivalentnih međunarodnih: ISO 9001:2015; ISO 14001:2015; ISO 45001:2018, predstavljaju prekomjeren zahtjev, u odnosu na minimum kvalifikacionih kriterija propisanih Zakonom o zaštiti vazduha Republike Srpske, kao materijalnim propisom. Slijedom navedenog, ovaj žalbeni navod je osnovan.

U konkretnom slučaju predmetni ugovor o javnoj nabavci nije zaključen, a što je utvrđeno uvidom u izjašnjenje Ugovornog organa: Grad Banja Luka broj 05-370-1355/24 od 07.03.2024. godine, predmet nabavke usluge, "Mjerenje aerozagađenja i buke na području grada", u kojem se navodi da je ugovorni organ, Grad Banja Luka, poništio predmetni postupak javne nabavke. Obzirom da nije došlo do zaključenja ugovora, nepostoji pravni temelj iz člana 111. stav 1 i 2. Zakona o javnim nabavkama, za poništenje istih. Kako ugovorni organ nije pravilno i potpuno utvrdio činjenično stanje, te je nepravilno primjenio zakon i podzakonske akte, žalba se usvaja kao osnovana, slijedom čega, uvažavajući naprijed navedeno obrazloženje ovog organa, te na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 104. i 111. stav 1. d) Zakona o javnim nabavkama, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja. Obzirom da je odlukom ugovornog organa poništen cjelokupan postupak javne nabavke koji je proveden pod brojem , Obavještenje o nabavci, broj 320-1-2-204-3-159/22 od 12.04.2022. godine, a time i Tenderska dokumentacija, broj 15-404-144/22, s tim u vezi žalitelj ukoliko smatra da je oštećen u konkretnom postupku, može zahtijevati ostvarivanje odgovarajuće materijalne nadoknade u sudskom postupku za stranu koja je pretrpjela potencijalnu štetu nezakonitim postupanjem, shodno članu 121. Zakona o javnim nabavkama. Ovo tijelo ukazuje da se prilikom donošenja ovog rješenja u potpunosti pridržavalo pravnih stavova Suda izraženih u navedenoj presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: S13 U 043019 22 U od 12.2.2024. godine.

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, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog Zaključka može se podneti tužba radi pokretanja upravnog spora pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

Dostaviti:

- JNU "Institut za zaštitu i ekologiju Republike Srpske" Banja Luka
- Grad Banja Luka
- EVIDENCIJA
- A / A

