



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2481-7/19

Mostar: 20.11.2019. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi potencijalnog ponuditelja "Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Borisu Mandić, odvjetniku iz Istočnog Sarajeva, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju ugovornog tijela Zavod za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, u postupku javne nabave – Nabava i montaža agregata, na temelju članka 93. stavak (7), članka 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH” broj: 39/14), na sjednici Vijeća I održanoj dana 20.11.2019. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se žalba ponuditelja "Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Borisu Mandić, odvjetniku iz Istočnog Sarajeva, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju ugovornog tijela Zavod za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, u postupku javne nabave – Nabava i montaža agregata, i poništava se:**
 - **Tenderska dokumentacija zajedno s Obavijesti o nabavi broj: 835-1-1-172-3-69/19 od 13.09.2019. godine**
2. **Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.**
3. **Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka koji se sastoje od troškova sastava žalbe po punomoćniku/odvjetniku Borisu Mandić, u iznosu od od 562,50 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija kao neutemeljen.**
4. **Obvezuje se ugovorno tijelo Zavod za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići da žalitelju Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Borisu Mandić, odvjetniku iz Istočnog Sarajeva, isplati troškove žalbenog postupka u iznosu od 562,50 KM, u roku od 15 dana od prijema ovog Rješenja.**

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Zavod za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) raspisalo je Tendersku dokumentaciju u postupku javne nabave Nabava i montaža agregata. Obavijest o nabavi broj: 835-1-1-172-3-69/19 od 13.09.2019. godine objavljena na Portalu javnih nabava.

Na navedenu Tendersku dokumentaciju, potencijalni ponuditelj "Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Borisu Mandić, odvjetniku iz Istočnog Sarajeva (u daljnjem tekstu: žalitelj) je izjavio žalbu koju je ugovorno tijelo zajedno s Izjašnjenjem na žalbu, a u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama prosljedilo Uredu za razmatranje žalbi, Podružnica Mostar, koja je kod ovog tijela zaprimljena dana 07.10.2019. godine.

Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 25.10.2019. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da za Otvoreni postupak javne nabavke za dostavu ponuda za nabavku robe „**Nabava i montaža agregata**“, smatra da ima nekoliko nedostataka, te da dijelovi tenderske dokumentacije nisu u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH. Shodno tome, u zakonski predviđenom roku izjavljujemo žalbu na tendersku dokumentaciju.

Prema tenderskoj dokumentaciji našu žalbu izjavljujemo prema sljedećim navodima:

- Tačkom 13.3. tenderske dokumentacije je definisano sljedeće:

„13.3. Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja (uvjeti koji se mogu potvrditi dokazima iz članka 51. Zakona o javnim nabavama), ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:

- 1. ponuditelj treba da ima najmanje jedan (1) uredno izvršen ugovor čiji predmet nabave - nabava i montaža agregata, snage minimalno 275 kVA/220 kW, u zadnje tri (3) godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine. Razdoblje od tri godine se računa od dana objave obavijesti o nabavi na portalu Agencije za javne nabave;*
- 2. ponuditelj treba da je tehnički opremljen i osposobljen, za nabavu, postavljanje i instaliranje robe koja se nabavlja:*
 - ponuditelj treba da je proizvođač ili generealni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđene agregatne jedinice;*
 - ponuditelj mora imati na raspolaganju ovlašteni servis/e u Bosni i Hercegovini, tehnički opremljen/e i kadrovski osposobljen/e za servisiranje ponuđene agregatne jedinice;*
 - ponuditelj treba da ima na raspolaganju LOAD BANK uređaj minimalne snage kW ili drugi ekvivalentni uređaj za ispitivanje (testiranje) rada na agregatnim jedinicama;*
 - Ponuditelj mora imati na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili sam imati odobrenje, za ispitivanje funkcionalnosti električnog postrojenja, električnih uređaja i*

električnih instalacija. *Odobrenje/Rješenje treba da je izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, sukladno članku 2., stavak (2) Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava (Službene novine Federacije BiH, broj 18/15).*

c)ponuditelj treba da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, ti za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja:

-ponuditelj treba da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutni na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za ostale predviđene radove sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci.
-ponuditelj treba da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA/ 220 kW.

Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja će se izvršiti temeljem dokaza i Izjave o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI).

U svrhu dokazivanja ispunjenja uvjeta tehničke i profesionalne sposobnosti iz točke 13.3., pod a),b) c) ponuditelj je dužan dostaviti slijedeće dokaze:

Potvrdu/e koju/e izdao primatelj robe, a koja/e obvezno sadrži:

- naziv i sjedište ugovornih strana ili gospodarskih subjekata.*
- predmet ugovora (agregatna jedinica, minimalne snage 275 kVA).*
- vrijednost ugovora,*
- vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i*
- navode o uredno izvršenom ugovoru.*

U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane koja nije ugovorno tijelo, važi izjava ponuditelja o uredno izvršenom ugovoru, uz predočenje dokaza o učinjenim pokušajima da se takva potvrda osigura.

Ukoliko ponuditelj uz izjavu o uredno izvršenom ugovoru ne dostavi i dokaze o učinjenim pokušajima da se takva potvrda osigura, ugovorno tijelo će takve ponude odbiti kao neprihvatljive. Ugovorno tijelo zadržava pravo da Izjave ponuditelja o uredno izvršenom ugovoru provjeri, i ukoliko utvrdi da navodi ne potvrđuju činjenična stanja iz Izjave, takve ponude odbije kao neprihvatljive.

Ako ponudu dostavlja skupina ponuditelja, onda bar jedan član skupine mora u potpunosti ispuniti postavljeni uvjet u vezi sa vrijednosti ugovora.

a) Kao dokaz da je tehnički opremljen i osposobljen, za postavljanje i instaliranje robe koja se nabavlja, ponuditelj je dužan dostaviti:

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument koji je izdan od strane njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno, ne može kao dokaz dostaviti dokument koji je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) kojom ponuditelj dokazuje da je tehnički opremljen/i i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument, izdan i ovjeren od njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno ne može kao dokaz dostaviti dokument kojeg je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

-Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju LOAD BANK uređaj minimalne snage 300 kW ili drugi ekvivalentni uređaj za isitivanje (testiranje) rada na agregatnim jedinicama.

-Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili da sam ima odobrenje za ispitivanje fitnkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, navodeći u izjavi naziv pravne osobe, koja mu je na raspolaganju.

Nedostavljanje navedenih izjava i dokumenata je osnov za odbacivanje ponude.

Uvjeti za zaključenje ugovora:

-izabrani ponuditelj je dužan dostaviti ili listu osnovnih sredstava sa naznačenom pozicijom traženog LOAD BANK uređaja (ako navedeni uređaj ima u svom vlasništvu), ili ugovor o najmu (ako navedeni uređaj ima u najmu), ili ugovor o leasingu sa leasing kućom za raspolaganje sa traženim uređajem;

-Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti Odobrenje/Rješenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, za sebe ili pravnu osobu, koja je navedena u izjavi. Dostavljeno odobrenje mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od 3 (tri) mjeseca od trenutka dostave ponude).

Nedostavljanje navedenih dokaza je osnov za dodjelu ugovora drugoplasiranom ponuditelju.

c)Kao dokaz da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, a za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja, treba dostaviti:

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) na kojoj će ponuditelj za ispunjenje uvjeta iz točke c) na praznim linijama taksativno navesti slijedeće izjave:

-da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutan na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za

ostale predviđene radove, sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci, navodeći ime i prezime osobe za koju se daje Izjava.

-da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, navodeći imena i prezimena osoba za koje se daje Izjava.

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) će na predviđenom mjestu potpisi ovlaštena osoba i ovjeriti će je svojim pečatom (original).

Uvjet za zaključenje ugovora:

Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti, za osobe navedene u izjavi, sljedeće:

-ovjerenu presliku diplome o stečenoj stručnoj spremi, za dipl.ing.el.;

-ovjerenu presliku uvjerenja o položenom stručnom ispitu, za dipl.ing.el.;

-potpisan životopis iz kojega se vidi radno iskustvo, za dipl.ing.el.;

-ovjerene preslike certifikata servisera kojim dokazuju obučenost i osposobljenost na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, izdane od proizvođača ili generalnog zastupnika (distributera) opreme koja se nudi, za servisere, koji su navedeni u izjavi i koji su ponuditelju na raspolaganju.

Ne dostavljanje navedenih dokaza je osnov za dodjelu ugovora drugoplasiranom ponuditelju. Ponude u kojima na Izjavi (Aneks VI), i/ili na drugi način, ne budu taksativno navedene tražene izjave i u kojima nisu dostavljeni traženi dokazi, odbacit će se kao nevažeće. “

Ugovorni organ je sve dokaze vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača postavio pozivajući se na član 51. ZJN BiH, što je apsolutno pogrešno.

Tačkom 5.2. tenderske dokumentacije je navedeno da je vrsta ugovora o javnoj nabavci: ugovor o javnoj nabavci robe, što dalje znači da je Ugovorni organ pogrešno postavio kvalifikacione dokaze pozivajući se na član 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, jer je obavezan postaviti kvalifikacione dokaze u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Žalbu izjavljujemo prema sljedećim navodima:

1. „Ponuditelj treba da ima najmanje jedan (1) uredno izvršen ugovor čiji predmet nabave - nabava i montaža agregata, snage minimalno 275 kVA/220 kW, u zadnje tri (3) godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine. Razdoblje od tri godine se računa od dana objave obavijesti o nabavi na portalu Agencije za javne nabave

Članom 7. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda je definisan način određivanja minimalnih zahtjeva sposobnosti kandidata ili ponuđača, te je navedeno:

(1) Ugovorni organ određuje uslove finansijske i/ili tehničke i profesionalne sposobnosti kandidata/ponuđača u slučaju kada je zadovoljenje tih uslova nužna osnova za ocjenu sposobnosti kandidata/ponuđača za izvršenje određenog ugovora.

(2) Ako ugovorni organ određuje uslove finansijske i/ili tehničke i profesionalne sposobnosti, tada mora od kandidata/ponuđača tražiti da zadovolje minimalne uslove finansijske i/ili tehničke i profesionalne sposobnosti.

(4) Ako ugovorni organ od kandidata/ponuđača kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti traži popis ugovora, smatra se da je uslov:

a) u vezi sa predmetom nabavke, odnosno grupom predmeta nabavke, ako se traži dokaz o izvršenju istog ili sličnog, odnosno istih ili sličnih ugovora kao stoje predmet nabavke, odnosno lot, te

b) srazmjeran predmetu nabavke, odnosno lotu, u slijedećim slučajevima:

1) kada se traži dokaz o izvršenju jednog ugovora, ako njegov iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota;

2) kada se traži dokaz o izvršenju više ugovora, ako njihov zbirni iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota.“

Imajući u vidu prethodno navedeno, molimo Ugovorni organ da prihvati dostavljanje sličnih ugovora, odnosno ugovora koji se odnose na isporuku agregata snage manje od 275 kVVA/220 kW, a sve u cilju povećanja konkurentnosti provođenja postupka javne nabavke, te u skladu sa uputstvom koje proizilazi iz podzakonskih akata, kojih su se ponuđači i ugovorni organi dužni pridržavati prilikom pripreme modela tenderske dokumentacije i ponuda.

2., Kao dokaz da je tehnički opremljen i osposobljen, za postavljanje i instaliranje robe koja se nabavlja, ponuditelj je dužan dostaviti:

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument koji je izdan od strane njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno, ne može kao dokaz dostaviti dokument koji je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) kojom ponuditelj dokazuje da je tehnički opremljen/i i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument, izdan i ovjeren od njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno ne može kao dokaz dostaviti dokument kojeg je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

S obzirom da prema članu 49. ZJN BiH nije predviđeno dostavljanje autorizaciju proizvođača ili ovlaštenog distributera, zahtijevanje dostavljanja istog je u suprotnosti sa ZJN BiH. To potvrđuje i Agencija za javne nabavke Bili odgovorom na postavljeno pitanje navedeno u nastavku:

Je li u skladu sa članom 49. Zakona moguće tražiti autorizaciju proizvođača ili ovlaštenog distributera? “

Agencija za javne nabavke: “Ne, jer član 49. Zakona ne predviđa niti u jednoj odredbi bilo kakve autorizacije ili certifikate. Tzv. autorizacija proizvođača ili dokaz da ponuđač ima ovlaštenje od proizvođača može biti opravdana samo u izuzetnim slučajevima, odnosno ako je materijalnim zakonom ili prirodom predmeta nabave to opravdano. Dosadašnji stav je bio da se to može tražiti samo za specijalne robe odnosno robe pod posebnim režimom a nikako za robe široke potrošnje. Analizirajući čl. 49. stav (1) tač. od a) do f) ovlaštenje proizvođača (ili generalnog distributera), ovaj uslov se može podvesti jedino moguće pod b) opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti, s naglaskom na osposobljenosti“ jer ovlaštenje (autorizacija) zapravo znači daje proizvođač osposobio ponuđača da rukuje određenom robom od preuzimanja do isporuke (jer se radi o robi za koju je nužno imati poseban režim skladištenja i distribucije) te da proizvođač u konačnici neće osporavati kvalitetu robe ili eventualne greške iz razloga što su kupljeni od neovlaštenog ponuđača koji nije provjeren od strane njega.“

Dakle, u skladu sa odgovorom Agencije za javne nabavke Ugovorni organ ne može zahtijevati autorizaciju proizvođača, kako ne bi narušio principe transparentnosti, te kako bi obezbijedio konkurentnost postupka u skladu sa članom 3. Zakona o javnim nabavkama BiH, Opći principi. S obzirom da agregat nije specijalna roba, odnosno roba pod posebnim režimom, molimo Ugovorni organ da ovaj zahtjev u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije.

3., Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili da sam ima odobrenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, navodeći u izjavi naziv pravne osobe, koja mu je na raspolaganju.

- Ponuditelj mora imati na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili sam imati odobrenje, za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija. Odobrenje/Rješenje treba da je izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, sukladno članku 2., stavak (2) Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava (Službene novine Federacije BiH, broj 18/15).“

Tačkom 5.2. tenderske dokumentacije je navedeno da je vrsta ugovora o javnoj nabavci: ugovor o javnoj nabavci robe, što dalje znači da je Ugovorni organ **pogrešno postavio kvalifikacione**

dokaze pozivajući se na član 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, jer je obavezan postaviti kvalifikacione dokaze u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH, koji nalaže sljedeće:

„Član 49.

(Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabavke robe)

U postupku javne nabavke robe ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, i to:

a) spisak izvršenih ugovora u skladu s članom 48. stav (2) ovog zakona, a koji su u vezi s predmetnom nabavkom, za period ne duži od tri godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuđač registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine;

b) opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti kandidata/ponuđača, mjere za osiguranje kvaliteta i njegovu opremljenost i osposobljenost za ispitivanja i istraživanja;

c) uzorke, opise i/ili fotografije robe koja je predmet isporuke, a čiju je vjerodostojnost kandidat/ponuđač obavezan, potvrditi ako to ugovorni organ zahtijeva;

d) uvjerenje koje izdaje nadležna institucija ili agencija za kontrolu kvaliteta, a kojim se potvrđuje da na odgovarajući način tačno označena roba odgovara određenim specifikacijama ili normama;

e) potvrdu kandidata/ponuđača o prihvatanju postupka kontrole robe složenije vrste ili robe koja izuzetno treba služiti nekoj posebnoj svrsi, koju provodi 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 kvaliteta koje koristi privredni subjekat.

Kao što možemo vidjeti, jedan od kvalifikacionih dokaza koje Ugovorni organ može zahtijevati, svakako nije Odobrenje/Rješenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije.

O navedenom pitanju se izjasnio i Ured za razmatranje žalbi u svom Rješenju broj: JN2-03- 07-1-532-7/19 od dana 11.04.2019. godine. Izjašnjenje po ovom navodu se nalazi na str. 19. i 20. gdje je između ostalog navedeno:

„Međutim, iz naprijed navedenog izjašnjenja ugovornog tijela proizilazi da je isti tražeći Izjavu o tehničkoj opremi koju dobavljač ima na raspolaganju za izvršenje konkretnog ugovora, uz koju je priložen važeći certifikat o umjerenosti opreme za ispitivanje, izdan od akreditirane institucije i Dozvolu Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije za ispitivanje baterija istosmjernog sustava, zapravo tražio dokaze koji se u konkretnom slučaju odnose na usluge

*mjerenja i ispitivanja, što nesporno nije predmet nabave utvrđen u točki 2.1.1 tenderske dokumentacije. S obzirom da je predmet nabave jasno definiran kao nabava roba/nabava i ugradnja akumulatorskih baterija sukladno procjenjenom vrijednosti sadržaja nabave, to je i kvalifikacijske uvjete trebalo prilagoditi predmetu nabave. Kako je ugovor o javnoj nabavi roba (koji nije ugovor o javnoj nabavi usluga), ugovor o javnoj nabavi čiji je **predmet kupnja**, najam i zakup robe ili leasing sa ili bez opcije kupnje robe, kao i ugovor koji kao usputno pitanje uključuje i ugradnju i/ili postavljanje i/ili montažu uz robu, i budući da se ugovorno tijelo odredilo kod samog predmeta nabave, samim time bilo je u obvezi prilagoditi uvjete sa predmetom nabave.“*

Na osnovu svega navedenog zahtijevamo da Ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu tenderske dokumentacije na način da zahtijevani dokaz u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije. Također, na osnovu prethodno navedenog, u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH nije ni sljedeći zahtjev:

Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti ili listu osnovnih sredstava sa naznačenom pozicijom traženog LOAD BANK uređaja (ako navedeni uređaj ima u svom vlasništvu), ili ugovor o najmu (ako navedeni uređaj ima u najmu), ili ugovor o leasingu sa leasing kućom za raspolaganje sa traženim uređajem.“

Naša žalba se odnosi i na ovaj zahtjev, te zahtijevamo da isti ne bude dio izmijenjene tenderske dokumentacije.

4. “Kao dokaz da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, a za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja, treba dostaviti:

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) na kojoj će ponuditelj za ispunjenje uvjeta iz točke c) na praznim linijama taksativno navesti slijedeće izjave:

-da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutan na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za ostale predviđene radove, sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci, navodeći ime i prezime osobe za koju se daje Izjava.

-da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, navodeći imena i prezimena osoba za koje se daje Izjava.

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) će na predviđenom mjestu potpisi ovlaštena osoba i ovjeriti će je svojim pečatom (original).“

Ugovorni organ ne može zahtijevati izjavu po čl. 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, jer se taj član Zakona odnosi na nabavku usluga. O tome svjedoči i Rješenje Ureda za razmatranje žalbi BiH, na kojem smo se prethodno pozvali i kojeg dostavljamo u prilogu. S tim u vezi, zahtijevamo od Ugovornog organa da ovaj zahtjev u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije.

2. Ugovorni organ je specificirao maksimalne dimenzije agregata. Žalitelj je kroz pitanja na Portalu javnih nabavki pitao da li je dozvoljeno odstupanje od zahtijevanih dimenzija (5%). Ugovorni organ nije odgovorio potvrdno. Žalitelj smatra da Ugovorni organ nije postupio u skladu sa članom 3. Zakona o javnim nabavkama BiH, u dijelu, koji se odnosi na konkurentnost prilikom provođenja postupka javnih nabavki. Nedoovoljavanjem minimalnog odstupanja, automatski se eliminiše jako veliki broj proizvođača. Mišljenja smo da Ugovorni organ treba prihvatiti navedeno odstupanje od 5%, zbog toga što je agregat namijenjen za vanjsku montažu. S tim u vezi, Ugovorni organ nije ograničen smještajnim prostorom, te Žalitelj ne vidi razlog zašto je odstupanje od 5% neprihvatljivo za Ugovorni organ.

Imajući u vidu sve naprijed navedeno, predlažemo da Ugovorni organ ili Ured za razmatranje žalbi u skladu sa članom 100., stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH: Usvoji žalbu žalitelja Nexen d.o.o. Banja Luka u potpunosti, Izvrši dopunu i izmjenu tenderske dokumentacije prema žalbi žalitelja Nexen d.o.o. Banja Luka. Nastavi postupak javne nabavke sa izmijenjenom tenderskom dokumentacijom, te Žalitelju naknadi troškove žalbenog postupka, za sastav žalbe po adv. punomoćniku u iznosu od 1.125,00 KM.

Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, Žalitelj zahtijeva da istu u zakonskom roku od 5 dana proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, Filijala Mostar, te Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi, Filijala Mostar, istu usvoji, te da Žalitelju naknadi troškove žalbenog postupka za sastav žalbe u iznosu 1.125,00 KM.

Žalitelj zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu kojem odredi drugostepeni organ, na osnovat člana 108. stav 6. Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju na žalbu navodi da žalba potencijalnog Ponuditelja „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, koga zastupa odvjetnik Boris Mandić, po punomoći bez broja, od 21.9.2019.godine, odbija se kao **neutemeljena**.

Postupajući po Žalbi potencijalnog ponuditelja „Nexen“ d.o.o. Banja Luka u postupku javne nabave „Nabava i montaža agregata“ za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba-Bakovići, za 2019.godinu, sukladno Zakonu o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik“ broj: 39/14.), i Pravilima Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba- Bakovići broj: 01-1135/08 od 12.12.2008.g., 01-02-258/12 od 24.02.2012 g., 01-02-258/12 od 13.12.2013 g., 01-02-258/12 od 26.10.2015. godine, Zavod za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba -Bakovići (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), se u zakonskom roku izjašnjava o navodima iz Žalbe:

Potencijalni ponuditelj „Nexen“ d.o.o. Banja Luka (u daljem tekstu: Žalitelj) se žali na tendersku dokumentaciju u postupku javne nabave „Nabava i montaža agregata“ za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba-Bakovići, za 2019. godinu, traži da se tenderska dokumentacija izmijeni i postupak nabave nastavi sa tako izmijenjenom tenderskom dokumentacijom, te da se žalitelju naknade troškovi žalbenog postupka, za sastav žalbe po opunomoćenom odvjetniku u iznosu 1.125,00 KM.

Postupak nabave je pokrenut Odlukom o pokretanju postupka javne nabave Nabava i montaža agregata, broj: 01-49-1116/19, od 12.9.2019. godine. Obavijest o nabavi broj: 835-1-1-172-3-69/19 je objavljena na portalu Agencije za javne nabave 13.9.2019. godine, a sažetak obavijesti je objavljen u „Službenom glasniku BiH“, broj 63/19, od 20.9.2019. godine.

Žalitelj u svojoj žalbi osporava tendersku dokumentaciju u otvorenom postupku javne nabave Nabava i montaža agregata, broj protokola: 07-49-1116-1/19,; broj javne nabave: 01-49-1116/19 iz rujna 2019. godine, te traži da se tenderska dokumentacija izmijeni i postupak nabave nastavi sa tako izmijenjenom tenderskom dokumentacijom.

Tenderska dokumentacija pripremljena je sukladno odredbama Zakona o javnim nabavama (članak 53. Zakona) i podzakonskim aktima. U tenderskoj dokumentaciji Ugovorno tijelo je dalo potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima /ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentnoj osnovi. Prilikom pripreme tenderske dokumentacije Ugovorno tijelo je poštovalo principe jednakog tretmana i nediskriminacije ponuđača/ kandidata.

Kriterij za izbor je **Ekonomski najpovoljnija ponuda**.

Ugovor se dodjeljuje kvalificiranom ponuditelju koji je dostavio najbolje ocijenjenu „ekonomski najpovoljniju ponudu“, sukladno niže navedenim podkriterijima.

- | | | |
|--|--------------------|-------|
| 2. cijena - | čija je vrijednost | 60 %; |
| 3. rok isporuke - | čija je vrijednost | 20%; |
| 4. garantni rok - | čija je vrijednost | 10%; |
| 5. vrijeme odaziva na hitne intervencije - | čija je vrijednost | 10%. |

Ugovor se dodjeljuje ponuditelju koji je dobio najviši ukupan broj bodova.

Postupajući po žalbi ponuditelja „Nexen“ d.o.o. Banja Luka u postupku javne nabave: „Nabava i montaža agregata“, za 2019. godinu za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba-Bakovići, ugovorno tijelo je utvrdilo da je žalba **pravovremena, dopuštena i upućena od ovlaštene osobe**, ali je pravno **neutemeljena**.

1. Žalitelj navodi (str. 3/8 žalbe): „Ugovorno tijelo je sve dokaze vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuditelja postavio pozivajući se na članak 51. ZJN, što je apsolutno pogrešno.

Točkom 5.2. tenderske dokumentacije je navedeno da je vrsta ugovora: ugovor o javnoj nabavi robe, što dalje znači da je ugovorno tijelo pogrešno postavilo kvalifikacijske dokaze pozivajući se na članak 51. ZJN, jer je obavezan postaviti kvalifikacijske dokaze u skladu sa člankom 49. Zakona o javnim nabavama BiH...“.

Izjašnjenje:

Članak 2. Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH, br. 39/14) daje definicije pojmova koji se koriste u Zakonu. U članku 2., stavak (1), točka 1) stoji: „**Ugovor o javnoj nabavi robe je ugovor o javnoj nabavi čiji je predmet kupovina, najam i zakup robe ili lizing sa ili bez opcije kupovine robe, kao i ugovor koji kao usputnu stvar uključuje i ugradnji i/ili postavljanje i/ili**

montažu uz robu“. Iz navedenog je jasno da je ugovor o nabavi i montaži agregata ugovor o nabavi robe.

Točkom 6. tenderske dokumentacije (Predmet nabave) definiranje predmet nabave (stavak 1). Predmet ovog postupka je: **Nabava i montaža agregata (JRJN 31121000-0)** za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, za 2019. godinu. **Potrebno je izvršiti radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom.**

I u Obavijesti o nabavi broj 835-1-1-172-3-69/19 (točke II 4.b. i II 4.c.) jasno je definiran predmet nabave.

Nije važno samo isporučiti agregat. **Važnije je izvršiti sve potrebne radove da se isti stavi u funkciju.** To su poslovi koje mogu da izvrše samo ponuditelji koji su osposobljeni za te poslove i koji su izvršili montažu i puštanje u rad sličnog proizvoda. Pošto se radi o elektroenergetskom postrojenju ispitivanje funkcionalnosti se mora vršiti prema propisima iz te oblasti. Zato nisu postavljeni uvjeti iz članka 49. ZJN, već uvjeti iz članka 51. Zakona o javnim nabavama.

Članci 49.-51. ZJN, govore o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti u postupku nabave roba, usluga, radova. Ne govore se o vrsti ugovora o javnoj nabavi. Naša nabava radove uključuje robu i radove.

Žalitelj ne pravi razliku između vrste ugovora o javnoj nabavi i predmeta nabave, pa njegovi navodi nisu utemeljeni.

2.U nastavku (str. 4/8, pod 1. žalbe) **žalitelj se žali na odredbu iz točke 13.3., pod a) tenderske dokumentacije:** Ponuditelj treba da ima najmanje jedan (1) uredno izvršen ugovor čiji predmet nabave - **nabava i montaža agregata**, snage minimalno 275 kWA/220 kW, u zadnje tri (3) godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine. Razdoblje od tri godine se računa od dana objave obavijesti o nabavi na portalu Agencije za javne nabave“;

Dalje se poziva na članak 7. Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, **tražeći da se dozvoli dostavljanje sličnih ugovora, odnosno koji se odnose na isporuku agregata snage manje od 275 kWA/ 220 kW.**

Izjašnjenje:

I ovdje je važno naglasiti **da je od izuzetne važnosti montaža agregata.** Nije isto da li je netko vršio nabavu i montažu agregata od 50 kWA, 150 kWA, 220 kWA ili 275 kWA. Predmet nabave je nabava i montaža agregata minimalne snage 275 kWA, **a ne samo isporuka.** Smatramo da je postavljeni uvjet srazmjernan predmetu nabave. Ako bi prihvatili sugestiju žalitelja, tada bi se pojavio problem montaže agregata i sve ono što je definirano kao predmet nabave. Agregat nije jogurt, pa se ne može samo preuzeti od isporučitelja.

Zato navodi žalitelja nisu utemeljeni.

3. Žalitelj se žali na navode iz tenderske dokumentacije (str. 4/8, pod 2. žalbe) - (mislimo da se žali na uvjete iz točke 13.3., pod b) - str. 9 tenderske dokumentacije, te dokaze za ispunjenje postavljenih uvjeta - točka b) str. 10 i 11 tenderske dokumentacije):

„Kao dokaz da je tehnički opremljen i osposobljen, za postavljanje i instaliranje robe koja se nabavlja, ponuditelj je dužan dostaviti:

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument koji je izdan od strane njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno, ne može kao dokaz dostaviti dokument koji je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

Dalje se poziva na članak 49. ZJN, navodeći upit AJN za čl. 49. ZJN i mišljenje Agencije u svezi postavljenog upita za čl. 49. ZJN.

Izjašnjenje:

U tenderskoj dokumentaciji (točka 13.3.) su navedeni minimalni uvjet, koji se mogu potvrditi dokazima iz članka 51. Zakona o javnim nabavama. Jasno je navedeno da se traže dokazi iz članka 51. Zakona.

Također su navedeni dokazi minimalni uvjeti u pogledu tehničke opremljenosti i osposobljenosti **za nabavu, postavljanje i instaliranje robe** koja se nabavlja, a u svrhu dokazivanja ispunjenja uvjeta tehničke i profesionalne sposobnosti iz točke 13.3., pod a), b) i c).

Sve što je navedeno kao izjasnjenje u točki 1. ovoga Izjašnjenja, a odnosi se na članak 49. i članak 51. ZJN vrijedi i za ovu točku.

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Izjava ili ovlaštenje ili autorizacija je dokument koji je važan zato što se na temelju njega osigurava jamstvo proizvođača na proizvod. Agregat nije roba široke potrošnje, već energetska postrojenja, pa je važno imati jamstvo proizvođača. Kako bi se ostvarilo jamstvo proizvođača na proizvod, ako ga je ovjerio netko koga nije ovlastio proizvođač da može da instalira i održava navedeni proizvod?

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) kojom ponuditelj dokazuje da je tehnički opremljen/i i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata. Izjava ili ovlaštenje ili autorizacija je dokument koji je važan zato što se na temelju njega osigurava jamstvo proizvođača na proizvod i servisiranje agregata. Agregat nije roba široke potrošnje, već energetska postrojenja, pa je važno imati jamstvo proizvođača. Kako bi se ostvarilo jamstvo proizvođača na proizvod i servisiranje, ako ga je ovjerio netko koga nije ovlastio proizvođač da može da instalira i održava navedeni proizvod?

Također sa na hitne intervencije može odazvati samo onaj je tehnički opremljen i osposobljen za servisiranje ponuđenog agregata. U slučaju dodjele ugovora, onaj tko nije tehnički opremljen i osposobljen za servisiranje ponuđenog agregata ne može izvršiti ugovor, a štetu bi trpio Zavod Bakovići (sa više od 300 korisnika i više od 100 radnika Zavoda).

Iz navedenog je jasno da je za energetska postrojenja (a to je agregat) veoma važno imati jamstvo proizvođača i osiguran servis u što krećem roku, od strane onoga tko je tehnički opremljen i osposobljen za servisiranje navedenog postrojenja.

Zato su navodi žalitelja neutemeljeni.

4. Žalbeni navod 3. - str. 5/8 -7/8 žalbe (mislimo da se žali na uvjete iz točke 13.3., pod b) - str. 9 tenderske dokumentacije, te dokaze za ispunjenje postavljenih uvjeta - točka b) str. 10 i 11 tenderske dokumentacije).

„Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili da sam ima odobrenje ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, navodeći u izjavi naziv pravne osobe, koja mu je na raspolaganju.

Ponuditelj moru **imati na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu ili sam imati odobrenje, za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih uređaja i električnih instalacija.** Odobrenje/Rješenje treba da je izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, sukladno članku 2. stavak (2) Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava („Službene novine Federacije BiH, broj 18/15“).

Žalitelj na str. 6 podnesene žalbe traži da se navedeni dokaz u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije.

Izjašnjenje:

Točka 6. tenderske dokumentacije daje opis predmeta nabave. Predmet ovog postupka je: **Nabava i montaža agregata (JRJN 31121000-0)** za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, za 2019. godinu. Potrebno je izvršiti radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, **izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad,** te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom.

Pravilnikom o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava („Službene novine Federacije BiH, broj 18/15 - **u prilogu Izjašnjenja**) definirano tko može izvršiti navedene poslove, da bi se agregat stavio u funkciju. Sama nabava agregata, bez instaliranja, ispitivanja i puštanja u rad, bila bi bespredmetna. To bi bilo „bacanje u

vjetar“ javnih sredstava i narušio bi se jedan od općih principa ZJN, a to je efikasno trošenje javnih sredstava.

Navod žalitelja je neutemeljen.

5. Žalbeni navod 4. - str. 7/8 žalbe (mislimo da se žali na uvjete iz točke 13.3., pod c) - str. 9 tenderske dokumentacije, te dokaze za ispunjenje postavljenih uvjeta - točka c) str. 11 tenderske dokumentacije).

„Kao dokaz da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, a za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja, treba dostaviti:

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) na kojoj će ponuditelj **za ispunjenje uvjeta iz točke c) na praznim linijama taksativno navesti slijedeće izjave:**

3. da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutan na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za ostale predviđene radove, sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci, navodeći ime i prezime osobe za koju se daje Izjava.

4. da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, navodeći imena i prezimena osoba za koje se daje Izjava.

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) će na predviđenom mjestu potpisati ovlaštena osoba i ovjeriti će je svojim pečatom (original).

Žalitelj dalje navodi: „Ugovorni organ ne može zahtijevati izjavu po čl. 51. Zakona o javnim nabavama, jer se taj član Zakona odnosi na nabavu usluga. O tome svjedoči i Rješenje Ureda za razmatranje žalbi BiH, na koje smo se prethodno pozvali i kojeg dostavljamo u prilogu. S tim u vezi, **zahtijevamo od ugovornog tijela da ovaj zahtjev u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije**“.

Izjašnjenje:

Netočno je da se članak 51. Zakona o javnim nabavama odnosi na nabavu usluga. **Članak 51. ZJN (Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabave radova).**

Postavljene uvjete treba promatrati u skladu sa predmetom nabave definiranim u točki 6. tenderske dokumentacije. **Nabava i montaža agregata (JRJN 31121000-0)** za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, za 2019. godinu. Potrebno je izvršiti **radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad**, te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom.

Navodi žalitelja su neutemeljeni.

6. Žalbeni navod 2. (str. 7 žalbe): „Ugovorni organ je specificirao maksimalne dimenzije agregata. Žalitelj je kroz pitanja na Portalu javnih nabava pitao da li je dozvoljeno odstupanje od

zahtijevanih dimenzija (5%). **Ugovorni organ nije odgovorio potvrdno.** Žalitelj smatra da Ugovorni organ nije postupio u skladu sa člankom 3. Zakona o javnim nabavama BiH, u dijelu koji se odnosi na konkurentnost prilikom provođenja postupka javnih nabava. Nedoovoljavanjem minimalnog odstupanja, automatski se eliminira jako veliki broj proizvođača. Mišljenja smo da Ugovorni organ treba prihvatiti navedeno odstupanje od 5%, zbog toga što je agregat namijenjen za vanjsku montažu. S tim u vezi, Ugovorni organ nije ograničen smještajnim prostorom, te žalitelj ne vidi razlog zašto je odstupa od 5% neprihvatljivo za Ugovorni organ“.

Izjašnjenje:

Predmet ovog postupka je: **Nabava i montaža agregata (JRJN 31121000-0)** za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, za 2019. godinu. Potrebno je izvršiti **radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata**, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom.

Žalitelj je postavio slijedeće pitanje: „Da li je dozvoljeno odstupanje od 5% u odnosu na definirane dimenzije agregata“. U **pitanju nije naveo na koju dimenziju se odnosi upit.**

U odgovoru na upit potencijalnom ponuditelju, a sada žalitelju, naveli smo: „**Točkom 1.12. Tehničke specifikacije (Aneks IX), jasno su definirane maksimalne dimenzije agregata. Dimenzije manje od navedenih su dozvoljene**“ (Izvešće o pitanjima i odgovorima u vezi sa tenderskom dokumentacijom je u prilogu).

Žalitelj konstatira „**Ugovorni organ nije odgovorio potvrdno**“. Znači li to da se sve mora prilagoditi interesima žalitelja?

Obrazac za cijenu ponude - **roba i radovi** (Aneks II/I) uključuje sve stavke za nabavu, isporuku i montažu agregata. **Za radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata** predviđeni su temelji dimenzija 4000x1500x300 mm. **Agregat dimenzija iznad 4000 mm ne bi mogao stati na navedene temelje.** Ako bi se naknadno tražilo povećanje dimenzija temelja, to bi iziskivalo dodatne troškove, koji nisu predviđeni tenderskom dokumentacijom. Mislimo da je kristalno jasno **da su navodi žalitelja neutemeljeni.**

Mišljenje žalitelja da Ugovorno tijelo nije postupilo u skladu sa člankom 3. Zakona o javnim nabavama BiH, u dijelu koji se odnosi na konkurentnost prilikom provođenja postupka javnih nabava, nije utemeljeno na činjenicama.

7. Shodno navedenom smatramo da je žalba žalitelja neutemeljena, da je tenderska dokumentacija pripremljena sukladno Zakonu o javnim nabavama i podzakonskim aktima, te da se postupak nabave treba nastaviti.

Žalitelj nastoji da svojim navodima dokaže da je u pitanju nabava robe i da bi se u tenderskoj dokumentaciji trebali tražiti samo dokazi iz članka 49. Zakona o javnim nabavama.

Zaboravlja pri tome da je predmet nabave definiran na slijedeći način: „**Nabava i montaža agregata (JRJN 31121000-0)** za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba

Baković, za 2019. godinu. **Potrebno je izvršiti radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom**“.

I u Obavijesti o nabavi broj 835-1-1-172-3-69/19 (točke II 4.b. i II 4.c.) jasno je definiran predmet nabave.

Nije važno samo isporučiti agregat. **Važnije je izvršiti sve potrebne radove da se isti stavi u funkciju, osigurati jamstva proizvođača, izvršiti funkcionalna ispitivanja radi puštanja u rad i uredno servisiranje.** To su poslovi koje mogu da izvrše samo ponuditelji koji su osposobljeni za te poslove i koji su izvršili montažu i puštanje u rad sličnog proizvoda. **Zato nisu primjereni dokazi iz članka 49. ZJN, već dokazi iz članka 51. Zakona o javnim nabavama.**

8. Pošto je žalba neutemeljena, troškove pripreme žalbe i zastupanja po odvjetniku treba da snosi ona strana koja je te troškove i proizvela, a to je žalitelj.

Sukladno važećim zakonskim propisima, podzakonskim propisima, i tenderskoj dokumentaciji Ugovornog tijela (broj protokola: 07-49-1 116-1/19; broj javne nabave: 01-49-1116/19), predlažemo da se Žalba odbaci kao neosnovana, a žalitelju naloži: da plati troškove odvjetnika u iznosu 1.125,00 KM.

Sukladno članku 94. stavak (3) žalitelj je svojim aktom broj 033T/19/I od 23.10. 2019. godine ovom tijelu dostavio odgovor na Izjašnjenje ugovornog tijela, koje je zaprimljeno kod ovog tijela dana 25.10.2019. godine, u kojem navodi sljedeće:

- Ugovorni organ je sve dokaze vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača postavio pozivajući se na član 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, što je apsolutno pogrešno. Tačkom 5.2. tenderske dokumentacije je navedeno daje vrsta ugovora o javnoj nabavci: ugovor o javnoj nabavci robe, što dalje znači da je Ugovorni organ pogrešno postavio kvalifikacione dokaze pozivajući se na član 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, jer je obavezan postaviti kvalifikacione dokaze u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Ugovorni organ je očigledno pogrešno protumačio žalbene navode budući da Ugovorni organ uporno potencira na tome da predmet nabavke obuhvata radove i usluge. Budući da se Ugovorni organ prilikom određivanja vrste ugovora opredijelio za ugovor o nabavci robe, samim time Ugovorni organ je obavezan postaviti kvalifikacione dokaze u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH. Ugovorni organ u svom Izjašnjenju tvrdi da je važnije izvršiti sve potrebne radove da se agregat stavi u funkciju, nego isporučiti isti. S tim u vezi, Ugovorni organ se prilikom određivanja vrste ugovora trebao opredijeliti za ugovor o nabavci radova, te potom postaviti kvalifikacione dokaze u skladu sa članom 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, jer kako i sam Ugovorni organ navodi pozivajući se na član 2. stav (1), tačka (1), ugovor o nabavci roba može uključiti i montažu/ugradnju, **ali kao usputnu stvar.**

O navedenom pitanju se izjasnio i Ured za razmatranje žalbi u svom Rješenju broj: JN2- 03-07-1-532-7/19 od dana 11.04.2019. godine. Izjašnjenje po ovom navodu se nalazi na str. 19. i 20. gdje je između ostalog navedeno:

.Međutim, iz naprijed navedenog izjašnjenja ugovornog tijela proizilazi daje isti tražeći Izjavu o tehničkoj opremi koju dobavljač ima na raspolaganju za izvršenje konkretnog ugovora, uz koju je priložen važeći certifikat o umjerenosti opreme za ispitivanje, izdan od akreditirane institucije i Dozvolu Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije za ispitivanje baterija istosmjernog sustava, zapravo tražio dokaze koji se u konkretnom slučaju odnose na usluge mjerenja i ispitivanja, što nesporno nije predmet nabave utvrđen u točki 2.1.1 tenderske dokumentacije. S obzirom da je predmet nabave jasno definiran kao nabava roba/nabava i ugradnja akumulatorskih baterija sukladno procijenjenoj vrijednosti sadržaja nabave, to je i kvalifikacijske uvjete trebalo prilagoditi predmetu nabave. Kako je ugovor o javnoj nabavi roba (koji nije ugovor o javnoj nabavi usluga), ugovor o javnoj nabavi čiji je predmet kupanja, najam i zakup robe ili leasing sa ili bez opcije kupnje robe, kao i ugovor koji kao usputno pitanje uključuje i ugradnju i/ili postavljanje i/ili montažu uz robu, i budući da se ugovorno tijelo odredilo kod samog predmeta nabave, samim time bilo je u obvezi prilagoditi uvjete sa predmetom nabave.“

Ugovorni organ se poziva na tačku 6. tenderske dokumentacije u kojoj je definiran predmet nabavke na sljedeći način:

predmet ovog postupka je: Nabava i montaža agregata (JRJN 31121000-0) za potrebe Zavoda za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići, za 2019. godinu. Potrebno je izvršiti radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom.“

U Službenom glasniku BiH, broj 54/15 je objavljena Odluka o korištenju jedinstvenog rječnika javnih nabavki, te je članom 3. (Obaveze ugovornih organa) definisano:

„(1) Ugovorni organ je dužan u obavještenju o nabavci i tenderskoj dokumentaciji za javnu nabavku navesti bročanu oznaku JRJN koja najbolje odgovara njegovom predmetu nabavke.“

Ugovorni organ je tačkom II 4.C. definisao predmet nabavke prema JRJN:

Glavni predmet: 31100000-7 - Električni motori, generatori i transformatori.

Dodatni predmet(i):

31121000-0 Generatorski agregati

31160000-5 Dijelovi električnih motora, generatora i transformatora 45262310-7 Armiranobetonski radovi

45200000-9 Radovi na objektima ili dijelovima objekata visokogradnje i niskogradnje.

Kao što možemo vidjeti, Ugovorni organ nije naveo kodove koji se odnose na montažu, odnosno instalaciju agregata (51111000-3 Usluge instaliranja elektromotora, generatora i transformatora). Takođe, nije navedena brojčana oznaka JRJN, koja upućuje na to da su predmet nabavke funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izrada projekta izvedenog stanja i osiguranje mjernih certifikata.

Ugovorni organ u nastavku navodi da pošto se radi o elektroenergetskom postojanju ispitivanje funkcionalnosti se mora izvršiti prema propisima iz te oblasti, te da zato nisu postavljeni uvjeti iz članka 49. ZJN, već uvjeti iz članka 51. Zakona o javnim nabavkama. S

obzirom da se ispitivanje odnosi na usluge (koje nisu navedene pod tačkom II 4.c), komentar Ugovornog organa nije potkrijepljen relevantnim zakonskim i podzakonskim aktima, kojih su se ugovorni organi dužni pridržavati prilikom pripreme tenderskih dokumentacija.

Prinudeni smo skrenuti pažnju na to da Ugovorni organ ne pravi razliku između usluga i radova.

Potvrda navedenog je tačka 4. Aneks II-I Obrazac za cijenu, gdje Ugovorni organ pod tačkom 4. Ostali radovi navodi sljedeće:

- *Ispitivanje agregatske jedinice putem LOAD BANK uređaja. Terećenje vršiti do nominalne snage u Prime režimu rada. Terećenje raditi u koracima od 20% po 10 min, udarno 50 % i 100 % udarno po 10 min. Prilikom ispitivanja pratiti temperaturu i pritisak ulja u motoru. Analajzerom mreže predložiti prelaze napona, brzine i odziva agregata Sve mjerne rezultate isporučiti printano i na CD sa analizom rezultata.*

- *Izrada projekta izvedenog stanja.*

- *Obezbjedenje mjernih certifikata.*

- *Funkcionalno ispitivanje i puštanje u rad agregatskog postrojenja sa edukacijom osoblja na rukovanju i održavanju.*

Ugovorni organ svojim izjašnjenjem nije pobio navode Žalitelja, čak šta više, potvrdio ih je.

Kao dokaz osnovanosti ovog žalbenog navoda prilažemo još jedno Rješenje Ureda za razmatranje žalbi br. JN2-01-07.1-1793-6/19 od dana 01.08.2019. godine u kome je na str. 18. navedeno:

„U vezi navedenog ovaj organ konstatuje daje neprihvatljivo izjašnjenje ugovornog organa u kome se navodi da: obzirom da su predmet nabavke pored roba, obuhvata i izvođenje radova, ne može se isključiti primjena člana 51. Zakona o javnim nabavkama u pogledu potrebnih kvalifikacija kojim se dokazuje odgovarajuća tehnička i profesionalna sposobnost u tom segmentu ...” s obzirom da se ugovorni organ predmetnom tenderskom dokumentacijom opredijelio za ugovor čiji je predmet javne nabavke roba. Takođe, ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da se roba koja je predmet nabavke kao usputna stvar treba ugraditi, ali istovremeno naglašava da se mora imati u vidu kompleksnost predmetnih radova i opasnost koji isti mogu prouzrokovati po život, zdravlje i imovinu ljudi prilikom njihovog izvođenja“, pa ostaje nejasno čemu ugovorni organ daje prioritet, šta želi da dobije ovakvim propisivanjem predmetne tenderske dokumentacije, tj. da li želi samo nabavku robe ili je prioritet ugradnja iste za čiju ugradnju je neophodna stručna kvalifikacija lica koja će izvoditi predmetne radove. S obzirom da predmetna tenderska dokumentacija sadrži nejasnoće, te ne pruža potencijalnim kandidatima/ponuđačima dovoljan broj informacija neophodnih za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi, to ovaj organ cijeni daje žalbeni navod osnovan.“

5. Drugi žalbeni navod se odnosio na sljedeći zahtjev:

„Fonuditelj treba da ima najmanje jedan (1) uredno izvršen ugovor čiji predmet nabave - nabava i montaža agregata, snage minimalno 275 kVA/220 kW, u zadnje tri (3) godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom

prije manje od tri godine. Razdoblje od tri godine se računa od dana objave obavijesti o nabavi na portalu Agencije za javne nabave.“

Ugovorni organ tvrdi da nije isto izvršiti montažu agregata od npr. 50 kVA i agregata od 275 kVA. Budući da Ugovorni organ tačkom 6. tenderske dokumentacije, kao i Obrascem za cijenu ponude definiše da je potrebno izvršiti radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izraditi projekt izvedenog

stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom, Žalitelju nije jasno zašto postupak montaže nije identičan za sve tipove agregata jer:

- Radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata - *Zbog većih dimenzija i gabarita je potrebno pripremiti veći temelj za 275 kVA u poređenju sa 50 kVA, što svakako nije ograničavajući, niti otežavajući faktor.*
- Montirati agregat - *Postupak montaže je identičan za sve agregate budući da se upotrebom komponenti veće snage ne mijenjaju konstrukcione izvedbe agregata.*
- Izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad - *Set predviđenih ispitivanja za dizel električne agregate je definisan standardom i kao takav se odnosi na sve agregate, bez obzira na snagu agregata.*
- Osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom - *Nakon obavljenih ispitivanja se dostavljaju predmetni certifikati u formi izvještaja o ispitivanju, tako da ni u tom slučaju mogućnost osiguranja certifikata ne diktira snaga predmetnog agregata. Glede obuke osoblja za rukovanje agregatom, kao što smo već rekli, budući da se upotrebom komponenti veće snage ne mijenjaju konstrukcione, niti ostale izvedbe agregata, snaga agregata ne diktira sposobnost da ponuđač izvrši obuku osoblja.*

Takođe, Ugovorni organ zahtijeva referencu koja se odnosi na predmet nabave - nabava i montaža **agregata**, što znači da zahtijeva referencu koja se odnosi na radove. Traženo nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH što potvrđuje Rješenje Ureda za razmatranje žalbi br. JN2-01-07.1-1793-6/19 od dana 01.08.2019. godine u kome je na str. 18. navedeno:

„Uvezi navedenog ovaj organ konstatuje daje neprihvatljivo izjašnjenje ugovornog organa u kome se navodi da: obzirom da su predmet nabavke pored roba, obuhvata i izvođenje radova, ne može se isključiti primjena člana 51. Zakona o javnim nabavkama u pogledu potrebnih kvalifikacija kojim se dokazuje odgovarajuća tehnička i profesionalna sposobnost u tom segmentu ...“ s obzirom da se ugovorni organ predmetnom tenderskom dokumentacijom opredijelio za ugovor čiji je predmet javne nabavke roba. Takođe, ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da se roba koja je predmet nabavke kao usputna stvar treba ugraditi, ali istovremeno naglašava da se mora imati u vidu kompleksnost predmetnih radova i opasnost koji isti mogu prouzrokovati po život, zdravlje i imovinu ljudi prilikom njihovog izvođenja“, pa ostaje nejasno čemu ugovorni organ daje prioritet, šta želi da dobije ovakvim propisivanjem predmetne tenderske dokumentacije, tj. da li želi samo nabavku robe ili je prioritet ugradnja iste za čiju ugradnju je neophodna stručna kvalifikacija lica koja će izvoditi predmetne radove. S obzirom da predmetna tenderska dokumentacija sadrži nejasnoće, te ne pruža potencijalnim kandidatima/ponuđačima dovoljan broj

informacija neophodnih za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi, to ovaj organ cijeni daje žalbeni navod osnovan. “

6. Ugovorni organ dalje zahtijeva:

„Jčao dokaz daje tehnički opremljen i osposobljen, za postavljanje i instaliranje robe koja se nabavlja, ponuditelje dužan dostaviti:

- Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument koji je izdan od strane njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno, ne može kao dokaz dostaviti dokument koji je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

- Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) kojom ponuditelj dokazuje da je tehnički opremljen/i i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument, izdan i ovjeren od njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno ne može kao dokaz dostaviti dokument kojeg je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

Ugovorni organ ponovno u svom Izjašnjenju navodi da je zahtijevao dokaze u skladu sa članom 51. Zakona o javnim nabavkama BiH. Prethodno smo detaljno objasnili zašto je to neprihvatljivo. Kao što smo već rekli, stav Agencije za Javne nabavke je takav da je opravdano autorizaciju tražiti za robe pod posebnim režimom, što svakako nije agregat. Ugovorni organ se pita: *„JČako bi se ostvarilo jamstvo proizvođača na proizvod, ako gaje ovjerio netko koga nije ovlastio proizvođač da može da instalira i održava navedeni proizvod? “*

Smatramo da Ugovorni organ pravi previd prilikom tumačenja termina, jer nam nije jasna veza između jamstva proizvođača na proizvod i veze da je ponuđač distributer/ovlašteni zastupnik. Ugovorni organ će svakako od kvalifikovanih ponuđača dobiti garanciju za ponuđeni agregat u skladu sa zahtjevom bez obzira da li je ponuđač distributer ili ovlašteni predstavnik proizvođača, dok će ponuđači ponuditi predmetni agregat samo od onog proizvođača čiju ponudu mogu dobiti. Dakle, samim dostavljanjem ponude, te navođenjem tipa i proizvođača predmetnog agregata, ostvaruje se direktna veza između proizvođača i ponuđača, budući da je proizvođač poslao ponudu i svu potrebnu prateću dokumentaciju ponuđaču da bi mogao aplicirati u postupku javne nabavke. Dalje, Ugovorni organ zahtijeva autorizaciju da bi ponuđač dokazao da je tehnički opremljen/i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata, te navodi da se ovaj zahtjev odnosi i na član 49. Zakona o javnim nabavkama BiH. Međutim, članom 49. Zakona je definisano:

„Jb) opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti kandidata/ponuđača, mjere za osiguranje kvaliteta i njegovu opremljenost i osposobljenost za ispitivanja i istraživanja; “

Akcenat je na terminu **opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti kandidata.**

Dakle, Zakonom o javnim nabavkama BiH nije previđeno da se kao dokaz dostavlja dokument kojeg je izdao proizvođač ponuđene opreme.

- Sljedeći žalbeni navod se odnosi na zahtjev Ugovornog organa, koji glasi:

„Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili da sam ima odobrenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, navodeći u izjavi naziv pravne osobe, koja mu je na raspolaganju.

*- Ponuditelj mora imati na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili sam imati odobrenje, za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija. Odobrenje/Rješenje treba da je izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, sukladno članku 2., stavak (2) Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava (, *Službene novine Federacije BiH*, broj 18/15).*“

Tačkom 5.2. tenderske dokumentacije je navedeno da je vrsta ugovora o javnoj nabavci: ugovor o javnoj nabavci robe, što dalje znači da je Ugovorni organ **pogrešno postavio kvalifikacione dokaze pozivajući se na član 51. Zakona o javnim nabavkama BiH**, jer je obavezan postaviti kvalifikacione dokaze u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH prema kome jedan od kvalifikacionih dokaza koje Ugovorni organ može zahtijevati, svakako nije Odobrenje/Rješenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije.

Kao dokaz osnovanosti našeg žalbenog navoda smo uz žalbu priložili Rješenje broj: JN2-03- 07-1-532-7/19 od dana 11.04.2019. godine, te citirali dio koji potvrđuje naš žalbeni navod. Osnovanost žalbenog navoda potvrđuje i Rješenje br. JN2-01-07.1-1793-6/19 od dana

- godine, kojeg prilažemo, te smo iznad citirali relevantan dio.

Ugovorni organ se prilikom Izjašnjenja o ovom navodu, poziva na opći princip Zakona o javnim nabavkama BiH, koji se odnosi na efikasno trošenje javnih sredstava. To je teret i obaveza Ugovornog organa, te je Ugovorni organ obavezan pripremiti tendersku dokumentaciju uzevši sve to u obzir, te je pripremiti u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, bez da nanese štetu potencijalnim ponuđačima.

U skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH nije ni sljedeći zahtjev:

Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti ili listu osnovnih sredstava sa naznačenom pozicijom traženog LOAD BANK uređaja (ako navedeni uređaj ima u svom vlasništvu), ili ugovor o najmu (ako navedeni uređaj ima u najmu), ili ugovor o leasingu sa leasing kućom za raspolaganje sa traženim uređajem.“

Osnovanost žalbenog navoda potvrđuje i Rješenje br. JN2-01-07.1-1793-6/19 od dana 01.08.2019.godine, kojeg prilažemo, te smo iznad citirali relevantan dio.

- Sljedeći navod se odnosio na:

„Kao dokaz da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, a za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja, treba dostaviti:

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) na kojoj će ponuditelj za ispunjenje uvjeta iz točke c) na praznim linijama taksativno navesti slijedeće izjave:

f) da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutan na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za ostale predviđene radove, sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci, navodeći ime i prezime osobe za koju se daje Izjava.

g) da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, navodeći imena i prezimena osoba za koje se daje Izjava.

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) će na predviđenom mjestu potpisi ovlaštena osoba i ovjeriti će je svojim pečatom (original). “

Ugovorni organ ne može zahtijevati izjavu po čl. 51. Zakona o javnim nabavkama BiH, jer se taj član Zakona odnosi na nabavku radova. O tome svjedoči i Rješenje Ureda za razmatranje žalbi BiH, na koje smo se pozvali u dostavljenoj žalbi. Osnovanost žalbenog navoda potvrđuje i Rješenje br. JN2-01-07.1-1793-6/19 od dana 01.08.2019. godine, kojeg prilažemo, te smo iznad citirali relevantan dio.

- Posljednji žalbeni navod se odnosio na pitanje postavljeno na Portalu javnih nabavki. Žalitelj je na Portalu javnih nabavki pitao da li je dozvoljeno odstupanje od zahtijevanih dimenzija (5%). S obzirom da je agregat namijenjen za vanjsku montažu Ugovorni organ nije ograničen smještajnim prostorom, te Žalitelj ne vidi razlog zašto je odstupanje od 5% neprihvatljivo za Ugovorni organ.

Ugovorni organ navodi da bi povećanje dimenzija iziskivalo dodatne troškove, koji nisu predviđeni tenderskom dokumentacijom. To nije tačno, jer te troškove snosi ponuđač kojem će biti dodijeljen ugovor i u slučaju potrebe za većim dimenzijama temelja, taj trošak će biti već ukalkulisan u ponude potencijalnih ponuđača, tako da se time ne nanosi materijalna šteta Ugovornom organu, budući da će Ugovor biti dodijeljen ponuđaču koji je ponudio prihvatljivu ponudu sa najnižom cijenom, koja uključuje sve što je neophodno za urednu i pravovremenu realizaciju ugovora.

Ugovorni organ na kraju svog Izjašnjenja navodi da Žalitelj nastoji svojim navodima da dokaže daje u pitanju nabavka robe.

Žalitelj nema potrebu dokazati navedeno, jer je iz podataka dostupnih u tenderskoj dokumentaciji, te iz Obavještenja sa Portala javnih nabavki jasno da je riječ o nabavci robe.

Sve prethodno navedeno jasno upućuje na to da tenderska dokumentacija nije pripremljena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, te da predmetna tenderska dokumentacija sadrži nejasnoće, te ne pruža potencijalnim kandidatima/ponuđačima dovoljan broj informacija neophodnih za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi.

Imajući u vidu sve naprijed navedeno, predlažemo da Ured za razmatranje žalbi u skladu sa članom 100., stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH:

Usvoji žalbu žalitelja „Nexen“ d.o.o. Banja Luka u potpunosti,

- Poništi tendersku dokumentaciju br. 01-49-1116/19 od dana 13.9.2019. godine, Žalitelju naknadi troškove žalbenog postupka, za sastav žalbe po adv. punomoćniku u iznosu od 1.125,00 KM, za sastav Odgovora na izjašnjenje iznos od 1.125,00 KM, ukupno 2.250,00 KM. Žalitelj zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu kojem odredi drugostepeni organ, na osnovu člana 108. stav 6. Zakona o javnim nabavkama.

Ovo tijelo je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivalo dopuštenost, pravovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama i utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Postupajući po žalbi, ovo tijelo je izvršilo uvid u dostavljenu dokumentaciju, analizirajući pojedinačne dokaze i njihovu međusobnu vezu, imajući u vidu žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i pravila postupka provođenja javnih nabava.

Žalba je djelomično utemeljena

U prvom žalbenom navodu žalitelj ističe da je ugovorno tijelo zahtjevom da „*Ponuditelj treba da ima najmanje jedan (1) uredno izvršen ugovor čiji predmet nabave - nabava i montaža agregata, snage minimalno 275 kVA/220 kW, u zadnje tri (3) godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine. Razdoblje od tri godine se računa od dana objave obavijesti o nabavi na portalu Agencije za javne nabave, isključilo mogućnost dostavljanja sličnih ugovora, odnosno ugovora koji se odnose na isporuku agregata snage manje od 275 kVVA/220 kW, a sve u cilju povećanja konkurentnosti provođenja postupka javne nabave, te u skladu sa uputstvom koje proizilazi iz podzakonskih akata, kojih su se ponuditelji i ugovorna tijela dužni pridržavati prilikom pripreme modela tenderske dokumentacije i ponuda.*

Ugovorno tijelo po predmetnom pitanju navodi da je važno naglasiti **da je od izuzetne važnosti montaža agregata, te da nije isto da li je netko vršio nabavu i montažu agregata od 50 kVA, 150 kVA, 220 kVA ili 275 kVA. Predmet nabave je nabava i montaža agregata minimalne snage 275 kVA, a ne samo isporuka.** Smatra da je postavljeni uvjet srazmjeran predmetu nabave. Ako bi prihvatili sugestiju žalitelja, tada bi se pojavio problem montaže agregata i sve ono što je definirano kao predmet nabave...

U vezi sa navedenim ovo tijelo ističe da prema članku 7. stavak (4) točka a) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije propisano da „*ako ugovorno tijelo od kandidata/ponuđača kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti traži popis ugovora, smatra*

se da je uvjet u vezi sa predmetom nabave, odnosno grupom predmeta nabave, ako se traži dokaz o izvršenju istog ili sličnog, odnosno istih ili sličnih ugovora kao što je predmet nabave, odnosno lot.

Međutim, ugovorno tijelo u svom izjašnjenju pojašnjava da je od izuzetne važnosti montaža agregata, a ne samo isporuka, što je za ovo tijelo neprihvatljivo budući da je zahtjeve u vezi sa navedenim ugovorno tijelo dužno prilagoditi samom predmetu nabave, ne dajući nikakvo obrazloženje iz kojih razloga ne prihvaća dostavljanje sličnih ugovora, odnosno ugovora koji se odnose na isporuku agregata snage manje od 275 kVVA/220 kW, a sve u cilju povećanja konkurentnosti provođenja postupka javne nabave, te sukladno s Naputkom koji proizilazi iz podzakonskih akata, kojih su se ponuditelji i ugovorna tijela dužni pridržavati prilikom pripreme modela tenderske dokumentacije i ponuda. Sukladno tomu za ovakav zahtjev ugovorno tijelo nije dalo jasnu argumentaciju kao kontraargument na navode žalitelja, te je obrazloženje ugovornog tijela u tom smislu neprihvatljivo.

Nadalje, žalitelj navodi da je kao dokaz da je tehnički opremljen i osposobljen, za postavljanje i instaliranje robe koja se nabavlja, od ponuditelja zahtijevana:

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument koji je izdan od strane njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno, ne može kao dokaz dostaviti dokument koji je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

-Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) kojom ponuditelj dokazuje da je tehnički opremljen/i i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument, izdan i ovjeren od njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno ne može kao dokaz dostaviti dokument kojeg je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

S obzirom da prema članku 49. ZJN nije predviđeno dostavljanje autorizacije proizvođača ili ovlaštenog distributera, zahtijevanje dostavljanja istog je u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavama. To potvrđuje i Agencija za javne nabave „...članak 49. Zakona ne predviđa niti u jednoj odredbi bilo kakve autorizacije ili certifikate. Tzv. autorizacija proizvođača ili dokaz da ponuditelj ima ovlaštenje od proizvođača može biti opravdana samo u izuzetnim slučajevima, odnosno ako je materijalnim zakonom ili prirodom predmeta nabave to opravdano. Dosadašnji stav je bio da se to može tražiti samo za specijalne robe odnosno robe pod posebnim režimom, a nikako za robe široke potrošnje. Analizirajući članak 49. stavak (1) toč. od a) do f) ovlaštenje proizvođača (ili generalnog distributera), ovaj uvjet se može podvesti jedino moguće pod b) opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti, s naglaskom na osposobljenosti jer ovlaštenje (autorizacija) zapravo znači da je proizvođač osposobio ponuditelja da rukuje određenom robom od

preuzimanja do isporuke (jer se radi o robi za koju je nužno imati poseban režim skladištenja i distribucije) te da proizvođač u konačnici neće osporavati kvalitetu robe ili eventualne greške iz razloga što su kupljeni od neovlaštenog ponuditelja koji nije provjeren od strane njega.“

Dakle, žalitelj navodi da sukladno sa odgovorom Agencije za javne nabave ugovorno tijelo ne može zahtijevati autorizaciju proizvođača, kako ne bi narušilo načelo transparentnosti, te kako bi osiguralo konkurentnost postupka sukladno sa člankom 3. Zakona o javnim nabavama. S obzirom da agregat nije specijalna roba, odnosno roba pod posebnim režimom, žalitelj zahtijeva da ugovorno tijelo ovaj zahtjev u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju po predmetnom pitanju navodi „da je Izjava ili ovlaštenje ili autorizacija dokument koji je važan zato što se na temelju njega osigurava jamstvo proizvođača na proizvod i servisiranje agregata. Agregat nije roba široke potrošnje, već energetska postrojenja, pa je važno imati jamstvo proizvođača. Kako bi se ostvarilo jamstvo proizvođača na proizvod i servisiranje, ako ga je ovjerio netko koga nije ovlastio proizvođač da može da instalira i održava navedeni proizvod?. Također navodi da se na hitne intervencije može odazvati samo onaj je tehnički opremljen i osposobljen za servisiranje ponuđenog agregata. U slučaju dodjele ugovora, onaj tko nije tehnički opremljen i osposobljen za servisiranje ponuđenog agregata ne može izvršiti ugovor, a štetu bi trpio Zavod Bakovići (sa više od 300 korisnika i više od 100 radnika Zavoda). Iz navedenog je jasno da je za energetska postrojenja (a to je agregat) veoma važno imati jamstvo proizvođača i osiguran servis u što kraćem roku, od strane onoga tko je tehnički opremljen i osposobljen za servisiranje navedenog postrojenja. Zato su navodi žalitelja neutemeljeni“.

U odnosu na predmetno sporno pitanje, ugovorno tijelo prema ocjeni ovog tijela nije pružilo kvalitetan, sadržajno adekvatan i konkretan odgovor tako da bi se u konačnici i prihvatili postavljeni uvjeti u sadržaju tenderske dokumentacije, koje žalitelj osporava. Nije dovoljno navesti da agregat nije roba široke potrošnje, već energetska postrojenja, pa je važno imati jamstvo proizvođača, već je navedenu tvrdnju potrebno i zasnovati na odgovarajućim raspoloživim dokazima, s obzirom da navedena okolnost može biti odlučujuća za daljnje radnje i krajnji ishod postupka. Samo putem konkretnih dokaznih sredstava može se stvoriti potpuno uvjerenje u istinitost iznesene tvrdnje i što u konačnici utječe na prihvatljivost iste.

Navedeni sadržaj, može biti odlučujući za održivost postupka na snazi, pogotovo uzevši u obzir utjecaj postavljenog zahtjeva na načela postupka, i s tim u vezi na ocjenu je li se time dovodi do sužavanja nesmetanog pristupa i broja sudionika u postupku, te ugrožavanja ili ograničavanja jednakopravnosti ponuditelja, njihovog pristupa i postupanja sa istim u postupku.

Žalitelj spori i zahtjeve ugovornog tijela kojima zahtijeva sljedeće:

- Ovjerenu i potpisanu Izjavu ponuditelja da ima na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili da sam ima odobrenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja,

električnih uređaja i električnih instalacija, navodeći u izjavi naziv pravne osobe, koja mu je na raspolaganju.

- Ponuditelj mora imati na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili sam imati odobrenje, za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija. Odobrenje/Rješenje treba da je izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, sukladno članku 2., stavak (2) Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava („Službene novine Federacije BiH, broj 18/15).“

- Kao dokaz da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, a za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja, treba dostaviti:

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) na kojoj će ponuditelj za ispunjenje uvjeta iz točke c) na praznim linijama taksativno navesti slijedeće izjave:

-da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutan na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za ostale predviđene radove, sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci, navodeći ime i prezime osobe za koju se daje Izjava.

-da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, navodeći imena i prezimena osoba za koje se daje Izjava.

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) će na predviđenom mjestu potpisati ovlaštena osoba i ovjeriti će je svojim pečatom (original).“

U tom smislu navodi da je ugovorno tijelo sve dokaze vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuditelja postavilo pozivajući se na članak 51. ZJN, što je apsolutno pogrešno, budući da je točkom 5.2. tenderske dokumentacije navedeno da je vrsta ugovora o javnoj nabavi: ugovor o javnoj nabavi robe, što dalje znači da je ugovorno tijelo pogrešno postavilo kvalifikacijske dokaze pozivajući se na članak 51. Zakona o javnim nabavama, jer je obavezan postaviti kvalifikacijske dokaze u skladu sa člankom 49. Zakona o javnim nabavama.

Žalba se odnosi i na zahtjev da „Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti ili listu osnovnih sredstava sa naznačenom pozicijom traženog LOAD BANK uređaja (ako navedeni uređaj ima u svom vlasništvu), ili ugovor o najmu (ako navedeni uređaj ima u najmu), ili ugovor o leasingu sa leasing kućom za raspolaganje sa traženim uređajem.“

Imajući u vidu navedeno ovo tijelo ističe da je predmet nabave – Nabava i montaža agregata. Dakle radi se o isporuci robe, tako da je i zahtjeve u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja, trebalo prilagoditi toj vrsti ugovora.

Ugovorno tijelo u točki 13.3 poziva se na članak 51. Zakona i zahtijeva da ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:

- *da ima najmanje jedan (1) uredno izvršen ugovor čiji predmet nabave - nabava i montaža agregata, snage minimalno 275 kVA/220 kW, u zadnje tri (3) godine, ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je ponuditelj registriran, odnosno počeo sa radom prije manje od tri godine. Razdoblje od tri godine se računa od dana objave obavijesti o nabavi na portalu Agencije za javne nabave;*
- *da je tehnički opremljen i osposobljen, za nabavu, postavljanje i instaliranja robe koja se nabavlja:*
 - *da je proizvođač ili generelni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđene agregatne jedinice;*
 - *da ima na raspolaganju ovlašteni servis/e u Bosni i Hercegovini, tehnički opremljen/e i kadrovski osposobljen/e za servisiranje ponuđene agregatne jedinice;*
 - *da ima na raspolaganju LOAD BANK uređaj minimalne snage kW ili drugi ekvivalentni uređaj za ispitivanje (testiranje) rada na agregatnim jedinicama;*
 - *mora imati na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili sam imati odobrenje, za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija. Odobrenje/Rješenje treba da je izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, sukladno članku 2., stavak (2) Pravilnika o utvrđivanju ispunjavanja uslova za obavljanje periodičnih pregleda, mjerenja i ispitivanja na elektroenergetskim postrojenjima, električnim uređajima, električnim instalacijama i izdavanju isprava (Službene novine Federacije BiH, broj 18/15).*
- *da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, ti za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja:*
 - *ponuditelj treba da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutni na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za ostale predviđene radove sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci.*
- *da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA/ 220 kW.*

Kao dokaze koje ponuditelj mora dostaviti da bi dokazao tehničku i profesionalnu sposobnost, zahtijevane su Izjave iz članka 51. Zakona i sljedeće:

- *Potvrdu/e koju/e je izdao primatelj robe, a koja/e obvezno sadrži:*
 - *naziv i sjedište ugovornih strana ili gospodarskih subjekata.*
 - *predmet ugovora (agregatna jedinica, minimalne snage 275 kVA).*
 - *vrijednost ugovora,*
 - *vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i*
 - *navode o uredno izvršenom ugovoru.*

- Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) izdana i ovjerena od strane proizvođača ili generalnog zastupnika kojom ponuditelj dokazuje da je proizvođač ili generalni zastupnik ili ovlašteni distributer ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument koji je izdan od strane njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno, ne može kao dokaz dostaviti dokument koji je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

- Dokumentacija (izjava ili ovlaštenje ili autorizacija) kojom ponuditelj dokazuje da je tehnički opremljen/i i osposobljen/i za servisiranje ponuđenog agregata. Ponuditelj mora dostaviti dokument, izdan i ovjeren od njegovog principala (proizvođača ili generalnog zastupnika) i koji je važeći u momentu dostave ponude, odnosno ne može kao dokaz dostaviti dokument kojeg je izdao sam sebi. Dostavljeni dokument mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od tri mjeseca od trenutka dostave ponude).

-Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju LOAD BANK uređaj minimalne snage 300 kW ili drugi ekvivalentni uređaj za ispitivanje (testiranje) rada na agregatnim jedinicama.

-Ovjerena i potpisana Izjava ponuditelja da ima na raspolaganju ovlaštenu, registriranu pravnu osobu, ili da sam ima odobrenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, navodeći u izjavi naziv pravne osobe, koja mu je na raspolaganju.

Nedostavljanje navedenih izjava i dokumenata je osnov za odbacivanje ponude.

Uvjeti za zaključenje ugovora:

-izabrani ponuditelj je dužan dostaviti ili listu osnovnih sredstava sa naznačenom pozicijom traženog LOAD BANK uređaja (ako navedeni uređaj ima u svom vlasništvu), ili ugovor o najmu (ako navedeni uređaj ima u najmu), ili ugovor o leasingu sa leasing kućom za raspolaganje sa traženim uređajem;

-Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti Odobrenje/Rješenje za ispitivanje funkcionalnosti elektroenergetskih postrojenja, električnih uređaja i električnih instalacija, izdato od strane Federalnog ministarstva energije, rudarstva i industrije, za sebe ili pravnu osobu, koja je navedena u izjavi. Dostavljeno odobrenje mora biti original ili ovjerena preslika (ovjera ne starija od 3 (tri) mjeseca od trenutka dostave ponude).

Nedostavljanje navedenih dokaza je osnov za dodjelu ugovora drugoplasiranom ponuditelju.

c)Kao dokaz da ima na raspolaganju tehničko osoblje i tehnička tijela, za poslove postavljanja i instaliranja robe koja se nabavlja, a za koje se ne zahtijeva da su zaposleni kod ponuditelja, treba dostaviti:

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) na kojoj će ponuditelj za ispunjenje uvjeta iz točke c) na praznim linijama taksativno navesti slijedeće izjave:

-da ima na raspolaganju minimalno 1 (jednog) dipl.ing.el. sa položenim stručnim ispitom, koji će stalno biti prisutan na objektu i biti odgovoran za urednu isporuku i montažu agregata, kao i za

ostale predviđene radove, sa minimalno 5 (pet) godina radnog iskustva u struci, navodeći ime i prezime osobe za koju se daje Izjava.

-da ima na raspolaganju minimalno 2 (dva) obučena i certificirana servisera od proizvođača ponuđene opreme na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, navodeći imena i prezimena osoba za koje se daje Izjava.

Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 51. Zakona (Aneks VI) će na predviđenom mjestu potpisi ovlaštena osoba i ovjeriti će je svojim pečatom (original).

Uvjet za zaključenje ugovora:

Izabrani ponuditelj je dužan dostaviti, za osobe navedene u izjavi, slijedeće:

-ovjerenu presliku diplome o stečenoj stručnoj spremi, za dipl.ing.el.;

-ovjerenu presliku uvjerenja o položenom stručnom ispitu, za dipl.ing.el.;

-potpisan životopis iz kojega se vidi radno iskustvo, za dipl.ing.el.;

-ovjerene preslike certifikata servisera kojim dokazuju obučenost i osposobljenost na agregatnim jedinicama minimalne snage 275 kVA, izdane od proizvođača ili generalnog zastupnika (distributera) opreme koja se nudi, za servisere, koji su navedeni u izjavi i koji su ponuditelju na raspolaganju.

Ne dostavljanje navedenih dokaza je osnov za dodjelu ugovora drugoplasiranom ponuditelju.

Ponude u kojima na Izjavi (Aneks VI), i/ili na drugi način, ne budu taksativno navedene tražene izjave i u kojima nisu dostavljeni traženi dokazi, odbacit će se kao nevažeće.

Napominjemo da je člankom 49. Zakona o javnim nabavama propisano (Tehnička i profesionalna sposobnost robe) da „u postupku javne nabave roba ugovorno tijelo može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti ponuditelja, i to:

- a) popis provedenih ugovora sukladno članku 48. stavak (2) ovoga Zakona, a koji su u vezi s predmetnom nabavom, za razdoblje ne dulje od tri godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuditelj registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine;
- b) opis tehničke opremljenosti i osposobljenosti kandidata/ponuditelja, mjere za osiguranje kvalitete i njegovu opremljenost i osposobljenost za ispitivanja i istraživanja;
- c) navode o angažiranom tehničkom osoblju i tehničkim tijelima, za poslove postavljanja i instalacije robe koja se nabavlja, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuditelja;
- d) uzorke, opise i/ili fotografije robe koje su predmetom isporuke, a čiju je vjerodostojnost kandidat/ponuditelj obavezan potvrditi ako to ugovorno tijelo zahtijeva;
- e) uvjerenje koje izdaje nadležna institucija ili agencija za kontrolu kvalitete, a kojim se potvrđuje da na odgovarajući način točno označena roba odgovara određenim specifikacijama ili normama;

f) potvrdu kandidata/ponuditelja o prihvaćanju postupka kontrole robe složenije vrste ili robe koja iznimno treba služiti nekoj posebnoj svrsi, koju provodi ugovorno tijelo ili u njegovo ime nadležno tijelo zemlje sjedišta gospodarskog subjekta, a koja se odnosi na proizvodne kapacitete gospodarskog subjekta i, ako je potrebno, na način izrade studija i istraživanja, te mjere za kontrolu kvalitete koje primjenjuje gospodarski subjekat.

Iz navedenog proizilazi da ugovorno tijelo pogrešno propisuje kvalifikacije u odnosu na predmet nabave, pokušavajući navedeno opravdati da nije važno samo isporučiti agregat, već je važnije izvršiti sve potrebne radove da se isti stavi u funkciju, tj. radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata, montirati agregat, izvršiti potrebna funkcionalna ispitivanja i puštanje u rad, te izraditi projekt izvedenog stanja, osigurati mjerne certifikate i izvršiti obuku osoba za rukovanje agregatom, kao i da se radi o elektroenergetskom postrojenju ispitivanje funkcionalnosti se mora vršiti prema propisima iz članka 51. Zakona o javnim nabavama.

Sve naprijed navedeno upućuje da se radi o „miješanju“ određene vrste ugovora sa drugom (roba, usluga i radova), a potom i na pogrešno utvrđivanje kvalifikacije, što u konačnici ima značajnog utjecaja na sve kategorije postupka, te na odvijanje radnji postupka.

Prema definiciji ugovora o javnoj nabavi roba, koji nije ugovor o javnoj nabavi radova/usluga jasno je da isti predstavlja ugovor o javnoj nabavi čiji je predmet kupnja, najam i zakup robe ili leasing sa ili bez opcije kupnje robe, kao i ugovor koji kao usputnu stvar uključuje i ugradnju i/ili postavljanje i/ili montažu uz robu.

S obzirom da se ugovorno tijelo opredjelilo kod samog predmeta nabave, samim time bilo je u obvezi prilagoditi uvjete i dokumente kojim se dokazuje postojanje uvjeta, sa predmetom nabave, i to upotpunosti prema odredbama Zakona o javnim nabavama i podzakonskih akata.

I na kraju žalitelj navodi da je ugovorno tijelo specificiralo maksimalne dimenzije agregata. Žalitelj je kroz pitanja na Portalu javnih nabava pitao je li dozvoljeno odstupanje od zahtijevanih dimenzija (5%). Ugovorno tijelo nije odgovorilo potvrdno. Žalitelj smatra da ugovorno tijelo nije postupilo u skladu sa člankom 3. Zakona o javnim nabavama, u dijelu, koji se odnosi na konkurentnost prilikom provođenja postupka javnih nabava. Nedoovoljavanjem minimalnog odstupanja, automatski se eliminira jako veliki broj proizvođača, te je žalitelj mišljenja da ugovorno tijelo treba prihvatiti navedeno odstupanje od 5%, zbog toga što je agregat namijenjen za vanjsku montažu.

Ugovorno tijelo po predmetnom pitanju navodi: „Da u svom pitanju nije naveo na koju dimenziju se odnosi upit. U odgovoru na upit potencijalnom ponuditelju, a sada žalitelju, naveli smo: **„Točkom 1.12. Tehničke specifikacije (Aneks IX), jasno su definirane maksimalne dimenzije agregata. Dimenzije manje od navedenih su dozvoljene“** (Izvjješće o pitanjima i odgovorima u vezi sa tenderskom dokumentacijom je u prilogu). Žalitelj konstatira „Ugovorni

organ nije odgovorio potvrdno“. Znači li to da se sve mora prilagoditi interesima žalitelja? Obrazac za cijenu ponude - **roba i radovi** (Aneks II/I) uključuje sve stavke za nabavu, isporuku i montažu agregata. **Za radove na pripremi betonskog temelja za smještaj agregata** predviđeni su temelji dimenzija 4000x1500x300 mm. **Agregat dimenzija iznad 4000 mm ne bi mogao stati na navedene temelje**. Ako bi se naknadno tražilo povećanje dimenzija temelja, to bi iziskivalo dodatne troškove, koji nisu predviđeni tenderskom dokumentacijom. Mislimo da je kristalno jasno **da su navodi žalitelja neutemeljeni**.

Predmetni žalbeni navod žalitelja ovo tijelo ocijenjuje neutemeljenim budući da samo isticanje da se nedozvoljavanjem minimalnog odstupanja, automatski eliminira jako veliki broj proizvođača, te da u tom smislu ugovorno tijelo nije postupilo sukladno s odredbama članka 3. Zakona o javnim nabavama, u dijelu, koji se odnosi na konkurentnost prilikom provođenja postupka javnih nabava, bez upućenih dokaznih sredstava ocjenjuje se subjektivnim uvjerenjem, pa prema tome u nedvoljnoj mjeri i prihvatljivim i održivim kao kontraargumentacija ugovornom tijelu, kao i da nije intencija raspisivanja postupaka javne nabave da se postupak prilagodi određenom ponuditelju, već da se postupak otvori za stvarnu konkurenciju.

U predmetnoj žalbi postavljen je zahtjev za naknadu troškova za zastupanje po punomoćniku/odvjetniku Borisu Mandiću iz Istočnog Sarajeva u iznosu od 1.125,00 KM. S obzirom da se žalba žalitelja usvaja, usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, u skladu s člankom 105. Zakona o upravnom postupku, koji se sastoji od troškova sastava žalbe po imenovanom odvjetniku u iznosu od 562,50 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neutemeljen. Ovo tijelo odlučilo je o visini troškova primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata RS („Službeni glasnik Republike Srpske“ broj 68/05). Ovo tijelo odlučilo je tako sukladno sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine kojom je Sud BiH naveo da je pravilan stav ovog tijela da se dodjeljuje nagrada u neprocjenjivim predmetima, a potvrđenim u Presudi apelacijskog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Žalitelj zahtijeva naknadu za sastav odgovora na izjašnjenje ugovornog tijela po naprijed navedenom punomoćniku/odvjetniku u ukupnom iznosu od 1.125,00 KM. Predmetni zahtjev se odbija kao neutemeljen, sukladno članku 105. stavak (3) Zakona o upravnom postupku, kako je riječ o troškovima zastupanja koje nije bilo nužno i opravdano, imajući u vidu da je sadržaj Odgovora na žalbu suštinski, identičan sadržaju žalbe na Tendersku dokumentaciju, a koju je ovo tijelo usvojilo, pri čemu je usvojilo i zahtjev za naknadu troškova pravnog zastupanja po imenovanom punomoćniku/odvjetniku u predmetnom žalbenom postupku, u iznosu od 562,50 KM.

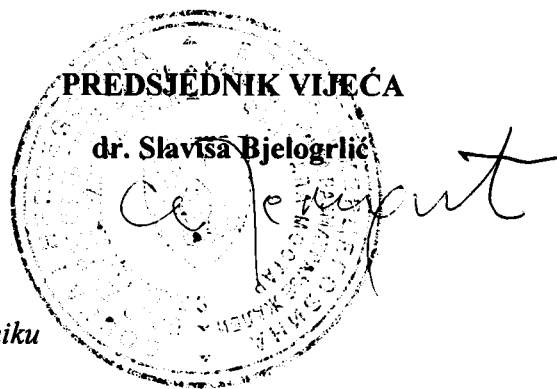
Na temelju naprijed navedenog, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

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

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u izrijeci ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. 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:

- "Nexen" d.o.o. Banja Luka, zastupan po punomoćniku
Borisu Mandić, odvjetniku iz Istočnog Sarajeva
- Zavod za zbrinjavanje mentalno invalidnih osoba Bakovići
- evidencija,
- a/a