



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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-155-11/20
Banja Luka, 06.02.2020.godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: 002T/19/Ž od 10.01.2020.godine ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zastupan Borisom Mandićem, Karađorđeva 10, 71123 Istočno Sarajevo na Tendersku dokumentaciju br. 177/19 od 30.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Centralni UPS“ ugovornog organa „Pošte Srpske“ a.d. Banja Luka, Kralja Petra I Karađorđevića br. 93,78000 Banja Luka, na osnovu člana 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća III održanoj 06.02.2020.godine donio je:

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se**, kao djelomično osnovana žalba broj: 002T/19/Ž od 10.01.2020.godine ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zastupan Borisom Mandićem, Karađorđeva 10, 71123 Istočno Sarajevo, a tačka 11.3.1 B) alineja dva i tačka 11.3.1.E) Tenderskog dokumenta br. 177/19 od 30.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Centralni UPS“ ugovornog organa „Pošte Srpske“ a.d. Banja Luka, Kralja Petra I Karađorđevića br. 93,78000 Banja Luka, **poništavaju i predmet vraća na ponovni postupak.**
2. **Usvaja se**, kao osnovan, zahtjev ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.
3. **Usvaja se** kao osnovan zahtjev ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka za nadoknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u visini od 525,00 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev u visini od 375,00 KM **odbija kao neosnovan.**
4. **Nalaže se** Ugovornom organu „Pošte Srpske“ a.d. Banja Luka, Kralja Petra I Karađorđevića br. 93,78000 Banja Luka da ponuđaču „Nexen“ d.o.o. Banja Luka nadoknadi troškove žalbenog postupka po punomoćniku u iznosu od 525,00 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

O b r a z l o ž e n j e

Ponuđač „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, (u daljem tekstu Žalilac), zastupan Borisom Mandićem, Karađorđeva 10, 71123 Istočno Sarajevo podnio je žalbu broj: 002T/19/Ž od 10.01.2020.godine ponuđača na Tendersku dokumentaciju br. 177/19 od 30.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Centralni UPS“, objavljeno na Portalu javnih nabavki broj:

1180-1-1-310-3-367/19 od 30.12.2019.godine od strane „Pošte Srpske“ a.d. Banja Luka, Kralja Petra I Karađorđevića br. 93,78000 Banja Luka, (u daljem tekstu Ugovorni organ).

Žalilac je žalbu zasnovao na navodima:

- da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ tačkom 11.3. TD-a zahtijeva da ponuđač mora imati na raspolaganju najmanje jednog inženjera jake struje i najmanje jednog inženjera slabe struje sa stručnim i obrazovnim kapacitetima. Osoblje koje je zahtijevao ugovorni organ je traženo u skladu sa najboljom praksom i preporukom proizvođača opreme koju posjeduje ugovorni organ i koja je u produkcionom okruženju instalirana kod korisnika.
- da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer je ugovorni organ tačkom 11.3. TD-a zahtijevao dostavljanje Izjava o angažovanom osoblju koja se dostavlja u formi izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji ugovorenih obaveza. Pored Izjave, ponuđači su dužni dostaviti ovjerenu kopiju diplome kao dokaz stečene stručne sprema i zvanja angažovanog osoblja (za lica za koja se zahtjeva stručna sprema) i ovjerene kopije licenci angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje.
- da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ zahtijeva da distributer opreme posjeduje Service Desk za prijavu i evidenciju nepravilnosti u radu opreme. Ovaj servis treba da bude dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a;
- da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ zahtijeva da distributer opreme posjeduje cerifikate ISO 9001:2015-Sistem menadžmenta kvalitetom, ISO/IEC 20000-1:2011 - Sistem menadžmenta uslugom i OHSAS 18001:2007 - Sistem menadžmenta zaštitom zdravlja i bezbjednošću na radu, izdate od strane akreditovane organizacije.
- da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ zahtijeva da ponuđena roba mora biti nova, nerefabrikovana i kupljena kroz ovlaštene distributivne kanale. Kao dokaz potrebno je dostaviti potvrdu od proizvođača opreme;
- da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer nije pripremljena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, te sadrži nejasnoće, te ne pruža potencijalnim kandidatima/ponuđačima dovoljan broj informacija neophodnih za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi.

Žalilac u žalbi ističe da za tendersku dokumentaciju br. 177/19 od dana 30.12.2019. godine, za Otvoreni postupak javne nabavke za dostavu ponuda za nabavku robe „Centralni UPS“, 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 izjavljuje prema sljedećim navodima:

1.Tačkom 11.3. tenderske dokumentacije su definisani dokazi na osnovu kojih će se izvršiti tehnička ocjena ponuda, te je između ostalog navedeno da je u cilju dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača neophodno ispuniti sljedeće uslove: „b) Ponuđač mora imati na raspolaganju najmanje jednog Inženjera jake struje i najmanje jednog inženjera slabe struje sa stručnim i obrazovnim kapacitetima. Osoblje koje je zahtijevao ugovorni organ je traženo u skladu sa najboljom praksom i preporukom proizvođača opreme koju posjeduje

ugovorni organ i koja je u produkcionom okruženju instalirana kod korisnika, c) Ugovorni organ je u predmetnoj nabavci tražio nacionalne standarde, ali kako nacionalni standardi trenutno ne regulišu ovu oblast, Ugovorni organ je prihvatio preporuke za korištenje adekvatnih međunarodnih standarda iz ove oblasti, te se odlučio za međunarodne standarde, i prihvatiće ekvivalent za svaki od traženih standarda. Od ponuđača se traži da ima implementirane sljedeće sertifikovane odnosno standard: ISO 9001:2015 - Sistem menadžmenta kvalitetom, ISO/IEC 20000-1:2011 - Sistem menadžmenta uslugom, OHSAS 18001:2007 - Sistem menadžmenta zaštitom zdravlja i bezbjednošću na radu.

d) Da posjeduje Service Desk za prijavu i evidenciju nepravilnosti u radu opreme. Ovaj servis treba da bude dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a.

e) Ponuđena roba mora biti nova, nerefabrikovana i kupljena kroz ovlaštene distributivne kanale.."

Ugovorni organ dalje navodi da će se ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača izvršiti na osnovu sljedećih dokaza:

„B) Izjava o angažovanom osoblju koja se dostavlja u formi izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji ugovorenih obaveza.

Pored Izjave, ponuđači su dužni dostaviti:

- Ovjerenu kopiju diplome kao dokaz stečene stručne spreme i zvanja angažovanog osoblja (za lica za koja se zahtjeva stručna sprema),

- Ovjerene kopije licenci angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje.

C) Kao dokaz potrebno je dostaviti sertifikate ISO 9001, ISO/IEC 20000, i OHSAS 18001 izdatu od strane akreditovane organizacije, originale ili kopije sertifikata uz obavezan prevod ovlaštenog sudskog prevodioca

D) Kao dokaz potrebno je dostaviti Izjavu (na memorandumu ponuđača) o posjedovanju Service Deska koji treba biti u funkciji 24 sata dnevno, 7 dana u nedjelji i koji će biti dostupan putem: telefona, email-a, Voice box-a i web interfejs-a. Izjavu potpisuje ovlašteni predstavnik ponuđača i ovjerava se pečatom ponuđača.

E) potrebno je dostaviti potvrdu od proizvođača opreme. Potvrda se dostavlja kao original ili ovjerena kopija."

Ugovorni organ zahtijeva da ponuđač ima na raspolaganju najmanje jednog inženjera jake struje i najmanje jednog inženjera slabe struje sa stručnim i obrazovnim kapacitetima. U nastavku je navedeno da je osoblje koje je zahtijevao ugovorni organ traženo u skladu sa najboljom praksom i preporukom proizvođača opreme koju posjeduje ugovorni organ i koja je u produkcionom okruženju instalirana kod korisnika. Navedeno implicira da je Ugovorni organ kvalifikacione dokaze postavio pod uticajem treće strane, a ne vodeći se Zakonom o javnim nabavkama BiH i njegovim osnovnim odredbama. Predmetnom nabavkom predviđena je i usluga instalacije, konfiguracije i puštanja u rad - Radovi implementacije uključuju montažu, fizička umrežavanja opreme, instalaciju i konfiguracija. Međutim, Ugovorni organ se opredijelio za vrstu ugovora o javnoj nabavci robe, što potvrđuje tačka 5.3. tenderske dokumentacije. S tim u vezi, nije opravdan zahtjev Ugovornog organa za dostavljanjem Izjave o angažovanom osoblju koja se dostavlja u formi izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji ugovorenih obaveza. Član 50. Zakona se odnosi na dokaze glede tehničke i profesionalne sposobnosti u slučaju ugovora o nabavci usluga. Budući da je u konkretnom slučaju riječ o

ugovoru o nabavci roba, Ugovorni organ je obavezan kvalifikacione uslove postaviti u skladu sa članom 49. Zakona, te Ugovorni organ krši odredbe Zakona o javnim nabavkama BiH zahtijevajući u skladu sa članom 50. Zakona dostavljanje ovjerene kopije diplome kao dokaz stečene stručne sprema i zvanja angažovanog osoblja (za lica za koja se zahtjeva stručna sprema), ovjerene kopije licenci angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje.

Ugovorni organ pogrešno postavio kvalifikacione dokaze, jer dostavljanje zahtijevanih dokaza nije predviđeno članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH. Imajući u vidu naprijed navedeno, zahtijevamo da se navedeni zahtjev u potpunosti ukloni iz tenderske dokumentacije.

Potvrda osnovanosti ovog žalbenog navoda je Rješenje Ureda za razmatranje žalbi br. JN2-03-07-1-2481-7/19 od dana 20.11.2019. godine, kojeg dostavljamo u prilogu, u kome je na str. 31/33 navedeno: „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 projekat 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 nabavkama i 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 u potpunosti prema odredbama Zakona o javnim nabavama i podzakonskih akata.“ U priloženom Rješenju su markirani relevantni dijelovi na str. 27, 28, 29, 30. i 31. koji potvrđuju da je žalbeni navod u priloženom Rješenju analogan ovom žalbenom navodu. Kao dokaz osnovanosti ovog žalbenog navoda prilažemo i 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 da je neprihvatljivo izjašnjenje ugovornog organa u kome se navodi da: „r.. 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 izvođenja11, 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 da je žalbeni navod osnovan.“ Činjenica je da predmetna tenderska dokumentacija obuhvata i ugradnju zahtijevane opreme. Međutim, pošto je za Ugovorni organ prioritet nabavka robe, uslovi vezani za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača su morali biti

postavljeni u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH. Prema uputstvu za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, Ugovorni organ je dužan postaviti minimalne uvjete glede kvalifikacije potencijalnih ponuđača. Konkretno, to nije slučaj. Dakle, Zakonom o javnim nabavkama BiH je jasno definisano da ugovor o javnoj nabavci robe, kao usputnu stvar uključuje i ugradnju i / ili postavljanje i / ili montažu robe. Bez obzira na to, jasno je definisano da se dokazi glede tehničke i profesionalne sposobnosti definišu u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama BiH bez ostavljanja mogućnosti da se zahtijevaju dokazi definisani članovima 50. i 51. Zakona o javnim nabavkama BiH. Na osnovu svega navedenog, jasno je da tenderska dokumentacija nije pripremljena u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama BiH, te s tim u vezi, zahtijevamo izmjenu tenderske dokumentacije. I konačno, nimalo manje bitna činjenica jeste da u Tenderskoj dokumentaciji Ugovorno tijelo zahtijeva osoblje/stručnjake. Ugovorno tijelo u tehničkim specifikacijama nije uopšte predvidjelo niti ponudilo detaljno objašnjenje, odnosno opis poslova traženih stručnjaka, nego kratko navodi: „Osoblje koje je zahtijevao ugovorni organ je traženo u skladu sa najboljom praksom i preporukom proizvođača opreme koju posjeduje ugovorni organ i koja je u produkcionom okruženju instalirana kod korisnika“. Smatramo da ovako postavljen zahtjev u TD nije u svrsi zaštite UO, nego naprotiv, isključivo služi sužavanju konkurencije.

Ugovorni organ dalje zahtijeva: ISO 9001:2015 - Sistem menadžmenta kvalitetom, ISO/IEC 20000-1:2011 - Sistem menadžmenta uslugom i OHSAS 18001:2007 - Sistem menadžmenta zaštitom zdravlja i bezbjednošću na radu. Kao dokaz potrebno je dostaviti sertifikate ISO 9001, ISO/IEC 20000, i OHSAS 18001 izdatu od strane akreditovane organizacije.

Zakonom o javnim nabavkama BiH je predviđeno dostavljanje zahtijevanih certifikata. Međutim, to je opravdano samo u slučaju kada je to nužno, jer je članom 7. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda je definisan način određivanja minimalnih zahtjeva sposobnosti kandidata ili ponuđača. Na osnovu podataka dostupnih u tenderskoj dokumentaciji nije jasno zbog čega su zahtijevani certifikati nužni da bi Ugovorni organ mogao izvršiti ocjenu tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača. Ugovorni organ je bio obavezan obrazložiti potrebu za zahtijevanim dokazom. O tome svjedoči i Rješenje Ureda za razmatranje žalbi broj: JN2-02-07-1-2823-6/19 od dana 05.12.2019. godine, u kome je na str. 6. navedeno: „Činjenica je da ugovorni organ ima diskreciono pravo u skladu sa zakonskim odredbama postavljati uslove u pogledu tehničke, profesionalne, ekonomsko finansijske sposobnosti, a da pri tome vodi računa da dostavljeni uslovi budu srazmjerni predmetu javne nabavke. U konkretnom slučaju, ugovorni organ je postavio kao uslov da ponuđači moraju imati standard ISO-9001, o čemu bi se moglo raspravljati da li je to srazmjerno predmetu javne nabavke ili ne.“

Ugovorni organ dalje zahtijeva: „Da posjeduje Service Desk za prijavu i evidenciju nepravilnosti u radu opreme. Ovaj servis treba da bude dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a.“ Niti jednim članom Zakona o javnim nabavkama BiH nije predviđeno da jedan od kvalifikacionih uslova može biti posjedovanje Service Desk-a, koji će biti dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a. Članom 7. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda je definisan način određivanja minimalnih zahtjeva sposobnosti kandidata ili ponuđača. Kao što možemo vidjeti, ako je to nužno, ugovornom organu je dozvoljeno da postavi minimalne uslove glede tehničke i profesionalne sposobnosti, bez tolerancije prema proizvoljnim zahtjevima ugovornog organa, kao što je npr. zahtjev za posjedovanjem Service Desk-a, koji će biti dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a.

Ugovorni organ je isti učinak, ukoliko je to zaista neophodno, mogao imati i postavljanjem zahtjeva kojim se ponuđači obavezuju da imenuju kontakt osobu, ili čak više njih, koji će Ugovornom organu biti dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a.

Prema tome, ukazujmo da ovakvim definisanjem Ugovorni organ krši i član 44. stav (2) i (3) Zakona kojima je propisano da ugovorni organ mora odrediti minimum uslova za kvalifikaciju koji su srazmjerni predmetu nabavke i u skladu sa njim, kao i da propisani uslovi ne mogu imati ograničavajući karakter na konkurenciju. Zahtjevati od ponuđača da posjeduje Service Desk predstavlja sužavanje konkurencije na jednog ili dva dobavljača u BiH, tako da ovakav uslov ima ograničavajući karakter na konkurenciju. Iz svega navedenog vidljivo je da Ugovorni organ neopravdano i nezakonito sužava konkurenciju zahtijevajući od ponuđača posjedovanje Service Desk-a, čime je povrijedio opšte principe javne nabavke iz člana 3. ZJN. Imajući u vidu sve naprijed navedeno, jasno je da zahtjev Ugovornog organa nije opravdan prema ZJN BiH i njegovim pratećim podzakonskim aktima, kojih su se ugovorni organi obavezni pridržavati prilikom pripreme tenderske dokumentacije.

Ugovorni organ dalje zahtijeva da ponuđena roba mora biti nova, nerefabrikovana i kupljena kroz ovlaštene distributivne kanale. Kao dokaz potrebno je dostaviti potvrdu od proizvođača opreme. Dakle, Ugovorni organ zahtijeva dostavljanje autorizacije za ponuđenu opremu, sto je ponovno zahtjev koji nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH. Dana 25.06.2018. postavljeno je javno pitanje Agenciji za javne nabavke koje glasi: „Je li u skladu sa članom 49. Zakona moguće tražiti autorizaciju proizvođača ili ovlaštenog distributera?“ Odgovor Agencije za javne nabavke je sljedeći: „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 da je 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."

Kao što možemo vidjeti, dokaz da ponuđač ima ovlaštenje od proizvođača može biti opravdan 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. S obzirom da je predmet nabavke UPS uređaj, jasno je da nije riječ o robi pod posebnim režimom, niti je potrebno posebno tretiranje predmetne robe. Potvrda svega navedenog se nalazi i u priloženom Rješenju Ureda za razmatranje žalbi br. JN2-03-07-1-2481-7/19 od dana 20.11.2019. godine na str. 26/33. Navedeno potvrđuje i Rješenje Ureda za razmatranje žalbi br. JN2-02-07-1-2960- 6/19 od dana 18.12.2019. godine na str. 8/10: „U pogledu prvog žalbenog navoda da je Ugovorni organ suprotno Zakonu o javnim nabavkama tačkom 8.2.1 tenderske dokumentacije, između ostalog propisao da ponuda sadrži original i ovjerenu kopiju autorizacije proizvođača, odnosno ovlaštenje proizvođača da ponuđač može da ponudi njegove proizvode, vijeće ovog organa smatra da je ovaj žalbeni navod osnovan. Naime, uvidom u član 49. Zakona o javnim nabavkama BiH, vijeće ovog organa je nesporno utvrdilo da se u ovim odredbama nigdje ne spominje autorizacija ili certifikati. Zahtjev da za tehničku i profesionalnu sposobnost, da su ponuđači dužni dostaviti kao dokaz ovlaštenje od proizvođača predmetnog proizvoda, po ocjeni vijeća ovog organa može biti opravdano samo u izuzetnim slučajevima, ako je to posebnim materijalnim zakonom propisano, ali ako se radi o robi pod posebnim režimom, za koju je potrebno da dobavljači imaju

obavezu posebnog režima transporta i skladištenja, kao i obezbjeđenja ovlašćenog servisiranja. Dakle, ako se radi o izuzetnim slučajevima, tada Ugovorni organ treba na argumentovan i kvilitetan način da obrazloži i dokaže da je za predmetnu nabavku potrebno da ponuđači imaju autorizaciju, odnosno ovlašćenje od proizvođača ponuđene robe.“

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 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 izmjenu Tenderske dokumentacije br. 177/19 od dana 30.12.2019. godine.

Žalilac ističe zahtjev za nadiknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku u iznosu od 900,00 KM.

Žalilac ističe zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

U Izjašnjenju broj: 1.-3577/19 od 17.01.2020.godine Ugovorni organ smatra da je Žalba žalioca „Nexen“ d.o.o. Banja luka broj 002T/19/Ž od 10.01.2019. godine izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju broj 177/19 od 30.12.2019. godine u predmetu javne nabavke „Centralni UPS“, u cjelosti neosnovana. Navedenu Žalbu Žalilac je ovom Ugovornom organu proslijedio putem pošte. Žalba je zaprimljena 13.01.2020. god. Žalba je blagovremena, dozvoljena i izjavljena od ovlaštenog lica. Žalba je dostavljena u tri primjerka sa prilogima. Žalba je izjavljena putem punomoćnika advokata Borisa Mandića (punomoć u prilogu Žalbe).

Ugovorni organ navodi da u skladu sa naprijed navedenim odbija predmetnu žalbu kao neosnovanu u cjelosti. S obzirom na stanje na tržištu predmeta ove javne nabavke, a poštujući opšte principe javnih nabavki iz člana 3. Zakona o javnim nabavkama BiH, naročito načela obezbjeđenja stvarne konkurencije i efikasnog korištenja javnih sredstava, Ugovorni organ se, propisujući uslove vezane za tehničku i profesionalnu sposobnost kao i ostale uslove bitne za zaključivanje ugovora u Tenderskoj dokumentaciji, rukovodio principima jednakog i nediskriminirajućeg pristupa učešća ponuđača (član 54. ZJN BiH), prilagođavajući predmet javne nabavke svojim poslovnim potrebama, a vodeći računa o zakonskoj normativi i tržišnim propisima.

Prilikom određivanja vrste ugovora u bilo kojem predmetu javne nabavke, Ugovorni organ mora da odredi jednu od tri opcije - robe, usluge ili radove, prilikom čega, ako se radi o nabavki koja u sebi sadrži npr. nabavku robe i vršenje usluga, se mora rukovoditi pretežnim predmetom nabavke i njegovom vrijednošću. Napominjemo da Ugovorni organi ne mogu da odrede dvostruku vrstu ugovora (npr. i robe i usluge) već se može odrediti samo jedna vrsta ugovora, pa se pri tom mora voditi računa o glavnom (osnovnom) predmetu nabavke, što je u ovom slučaju nabavka centralnog UPS-a, jer iz zahtjeva za nabavku očito je da je procjenjena vrijednost traženih UPS-a znatno veća od usluge koja se traži.

U skladu sa navedenim, Ugovorni organ je tražio dokaze za tehničku opremljenost i osposobljenost i traži osoblje u skladu sa najboljom praksom i preporukom proizvođača opreme koju posjeduje ugovorni organ i koja je u produkcionom okruženju instalirana kod korisnika. Kao dokaz traži kao što je to regulisano u TD tačka 11.3.1 -Traže se između ostalih dokazi pod B) Izjava o angažovanom osoblju koja se dostavlja u formi izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji

ugovorenih obaveza. Pored Izjave, ponuđači su dužni dostaviti: Ovjerenu kopiju diplome kao dokaz stečene stručne sprema i zvanja angažovanog osoblja (za lica za koja se zahtjeva stručna sprema), Ovjerene kopije licenci angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje. Imajući u vidu predmet nabavke, opravdano je zahtijevati da ponuđač ima na raspolaganju najmanje jednog inženjera jake struje i najmanje jednog inženjera slabe struje sa stručnim i obrazovnim kapacitetima iz razloga što je predmetom nabavke u tenderskoj dokumentaciji propisana nabavka, instalacija i paralelno uvezivanje UPS-a od 20 kVA sa postojećim UPS-om E3SUPS20KHB1 proizvođača APC - Schneider Electric uz mogućnost daljinskog nadzora i alarmiranja putem TCP/IP. Osim funkcije neprekidnog napajanja do momenta pokretanja agregata, UPS istovremeno treba da štiti od strujnih udara iz NN mreže. Takođe, nabavkom je propisana obuka za tehničko osoblje i stručna lica kao preduslov uspješne primopredaje sistema. U vezi s navedenim Ugovorni organ je propisao da ponuđač mora imati na raspolaganju minimalan broj osoblja prema preporuci proizvođača postojećeg UPS-a, s kojim je potrebno paralelno uvezati UPS iz predmetne nabavke. Pojmovi "Inženjer jake struje" i "Inženjer slabe struje" su pojmovi zvanja za osobu koja ima adekvatne vještine ili praktično znanje u naučnom polju relevantne profesionalne djelatnosti. Pojmovi takođe opisuju standard obrazovanja i obuke, koji pripremaju članove profesije sa posebnim znanjima i vještinama potrebnim za obavljanje svoje specifične uloge. Stručnim i obrazovnim kapacitetima za navedeno zvanje dokazuje se kvalifikacija za pružanje konkretnih usluga.

Ugovorni organ je precizno i nedvosmisleno zahtijevao ne samo isporuku i instalaciju već i integraciju i obuku, (uz napomenu koja je naprijed predočena da se ovdje radi o nabavci robe jer je vrijednost robe veća od vrijednosti usluge) Dakle, predmet nabavke je, pored opreme, i usluga kompletne tehničke podrške za postojeći i novi sistem neprekidnog napajanja i zaštite od strujnih udara. U tom smislu s obzirom da se radi o specifičnoj nabavci i neophodnoj za pravilno funkcionisanje poštanskog sistema neophodno je da lica za pružanje konkretnih usluga u okviru kompletne tehničke podrške raspolažu znanjima i vještinama potrebnim za pružanje usluga koje su predmet nabavke, uključujući tehničku podršku u okviru garantnog roka.

Rješenja Kancelarije na koja se poziva Žalilac se ne mogu odnositi na ovaj predmet javne nabavke s obzirom da je svaki predmet jedinstven i specifičan, a u ovom slučaju je potpuno jasno i provjerljivo da se radi o nabavci robe jer je procijenjena vrijednost tražene robe (centralni UPS) znatno veća od usluge ugradnje i tehničke podrške. Ugovorni organ se poziva na Rješenje KRŽ BiH broj JN2-02-07-1-2723-9/19 od 28.11.2019. godine, KRŽ BiH (Filijala Banja Luka) je u ovom Rješenju odbila kao neosnovana žalba jednog od ponuđača u istom predmetu javne nabavke. Žalba koja je odbijena odnosila se na iste navode u osporenoj TD (dokazi za tehničku i profesionalnu sposobnost, licenca itd.) kao što je slučaj u ovom žalbenom postupku.

Svojim Rješenjem KRŽ je potvrdila da se u ovom predmetu javne nabavke radi o nabavci roba (procijenjena vrijednost robe znatno veća od elektro i građevinskih radova koji su neophodni za montiranje i priključenje agregata), a da su radovi na montiranju i priključenju usputni, kao što je i propisano članom 2. stav (1) tačka a) pod 1) ZJN BiH, te da je Ugovorni organ mogao da traži sve dokaze propisane TD. Iz svega naprijed navedenog jasno je da su žalbeni navodi žalioaca pod tačkom 1. neosnovani i da je ovaj Ugovorni organ poštovao odredbe i principe ZJN BiH, kao i drugih zakonskih i podzakonskih akata.

2. U vezi navoda koji se odnose na korištenje adekvatnih međunarodnih standarda iz predmeta nabavke (ISO 9001:2015 - Sistem menadžmenta kvalitetom, ISO/IEC 20000-1:2011 - Sistem menadžmenta uslugom i OHSAS 18001:2007 - Sistem menadžmenta zaštitom zdravlja i bezbjednošću na radu) korišćenje ovih standarda je opravdano jer su svi zahtjevi navedenih standarda generički i namijenjeni za primjenu u svim organizacijama bez obzira na vrstu, veličinu, prirodu ili proizvod. Institut za standardizaciju Bosne i Hercegovine je punopravni član Međunarodne organizacije za standardizaciju ISO od 1997. godine i u tom smislu navedeni

standardi sa opisanim zahtjevima su potpuno primjenjivi u Bosni i Hercegovini. Vezano za tražene ISO standarde, Ugovorni organ napominje da sa potpisom ugovora i isporukom opreme, počinje i proces "upravljanja kvalitete poslovanja" sa poslovnim partnerima. Sa isporukom opreme je prvi dio izvršen, ali postoje i garantni rokovi, potencijalni servisi i popravka opreme. U slučaju kvara ili problema sa radom, Ugovorni organ se mora nekome obratiti, a taj neko je ugovorni partner koji je isporučio opremu. Ova oprema - centralni UPS treba da bude sastavni dio našeg IT sistema, i od veoma velikog je značaja za besprijekoran i neprekidan rad cijelog IT sistema u Poštama Srpske. Shodno tome, od poslovnih partnera Ugovorni organ zahtjeva da imaju navedene ISO standarde uvedene u svojim firmama, a što su i svjetske preporuke za uvođenje ovih standarda upravljanja kvalitetom, kako bi se unaprijedio kvalitet poslovanja i pružanja usluga. Ugovorni organ je uvjeren da firme koje proizvode UPS imaju uvedene ISO standarde, kao dokaz odgovornosti i ulaganja u procese kvalitete. Standardom ISO 9001:2008 Sistem menadžmenta kvalitetom propisani su zahtjevi za sistem upravljanja kvalitetom, gdje organizacija koja ga primjenjuje treba da demonstrira svoju sposobnost da dosljedno obezbijedi proizvod koji zadovoljava kupce uz primjenu zakonskih i regulatornih zahtjeva, odnosno ima za cilj povećanje zadovoljstva kupaca kroz efikasnu primjenu sistema, uključujući procese za kontinuirano poboljšanje sistema i osiguranje usklađenosti s kupcima. Standardom ISO/IEC 20000-1:2011 Sistem menadžmenta uslugom propisani su zahtjevi za pružaoca usluga servisa da planira, uspostavi, primjenjuje, djeluje, nadgleda, pregleda, održava i poboljšava sistem upravljanja uslugama. Zahtjevi uključuju dizajn, tranziciju, isporuku i unapređenje usluga radi ispunjavanja dogovorenih zahtjeva za uslugom. Standard OHSAS 18001:2007 Sistem menadžmenta zaštitom zdravlja i bezbjednošću na radu je međunarodni standard koji pruža okvir za prepoznavanje, kontrolu i smanjenje rizika povezanih sa zdravljem i bezbjednošću na radnom mjestu. Primjena standarda daje jasan signal zainteresovanim stranama da se zdravlje i bezbjednost zaposlenih smatra prioritetom u organizaciji koja ga primjenjuje. Ugovorni organ predmetnom nabavkom ne traži samo isporuku opreme već i inženjering usluge (montaža, fizičko umrežavanje opreme, instalacija, konfiguracija, obuka za tehničko osoblje i stručna lica). Dakle, predmet nabavke je kompletan sistem neprekidnog napajanja i zaštite od strujnih udara uvezan s postojećim. U tom smislu sposobnost kandidata/ponuđača za pružanje integrisanog menadžmenta kvaliteta, usluge, zaštite zdravlja i bezbjednosti na radu, tokom perioda izvršenja usluga i u garantnom roku, je neophodna za ocjenu tehničke i profesionalne sposobnosti kandidata/ponuđača da bi bili ispunjeni zahtjevi Ugovornog organa iz predmeta nabavke - dostupnost opreme 24/7, sigurnost u radu, povećanje sigurnosti i zadovoljavanje visokih standarda dostupnosti IT mreže. Napominjemo da se Ugovorni organ odlučio za međunarodne standarde ali da je tenderskom dokumentacijom propisano da će se prihvatiti ekvivalent za svaki od traženih standarda. Na osnovu iznesenih činjenica jasno je da je postavljanje zahtjeva sertifikata nužno i u skladu sa čl. 7 Uputstva za pripremu modela TD i ponuda. Žalbeni navodi su neosnovani.

3. U vezi žalbenog navoda pod tačkom 3, Ugovorni organ skreće na pažnju da obavlja poštanski saobraćaj i da je nužno da ima sistem koji stalno funkcioniše te da je neophodno da ponuđač ispunjava uslov u vezi sa Service Desk za prijavu i evidenciju nepravilnosti u radu opreme i da je taj isti servis dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a, kako bi se otklonila bilo kakva mogućnost dužeg zastoja rada sistema. U ovom slučaju nema sužene konkurencije. Pod tačkom 4 je objašnjenje ovog ugovornog organa kako mora da odgovori uvijek, tačno i pravovremeno svim zahtjevima svjetskog poštanskog saveza. To je moguće samo uz odgovarajuću opremu, stručno instaliranu, povezanu, sa timom odgovarajućih stručnih lica. Žalbeni navodi su neosnovani i Ugovorni organ je sasvim opravdano postavio zahtjev da ponuđač ispunjava uslov u vezi sa Service Desk za prijavu i evidenciju nepravilnosti u radu opreme i da je taj isti servis dostupan, kao što je to

precizirano u prednjem dijelu teksta, a koliki značaj ima ovako postavljen zahtjev za Servis Desk Predočili smo I u niže navedenom tekstu poslije navoda iz tačke

4. Takođe, opravdano je i u skladu s važećom praksom javnih nabavki da ponuđena roba mora biti nova, nerefabrikovana i kupljena kroz ovlaštene distributivne kanale, jer se ne radi o robi široke potrošnje, nego specifičnim sistemima koji moraju imati jasno porijeklo i specifikacije. Prirodom predmeta nabavke je opravdano da se traži UPS baš po tim zahtjevima, jer ovaj poštanski operater mora da odgovori svim zahtjevima svjetskog poštanskog saobraćaja. Poštanski sistem je posebno uređen i specifičan sistem koji je povezan sa poštanskim sistemom BiH i svjetskim poštanskim sistemom i sve specifičnosti tog sistema zahtijevaju takav pristup kojim se obezbjeđuje neprekidan tok saobraćaja, prijavu i evidenciju svake nepravilnosti u radu. Primjera radi samo u Banja Luku pristigne 1500 paketa dnevno (iz svih krajeva svijeta). Ako sistem stalno nefunkcioniše dolazi do prekida poštanskog saobraćaja što i nema samo posljedice u Republici Srpskoj već i na nivou BiH a zatim i na svjetskon nivou. Preduzeće za poštanski saobraćaj Republike Srpske je član svjetskog poštanskog saveza i kao članica mora da ispunjava određene uslove, zahtjeve, punopravan je član i Post Europ-a sa međunarodnim IMPC kodom za pružanje usluga u međunarodnom saobraćaju. Što se tiče međunarodno preuzetih obaveza u pogledu kontinuiteta i dostupnosti poštanskih usluga, trenutno je jedino JPO u stanju da obezbjedi pružanje univerzalne poštanske usluge (UPU). Pošte Srpske, kao javni poštanski operater, u okviru svoje Zakonom o poštanskim uslugama Republike Srpske i Statutom utvrđene djelatnosti, obavlja univerzalne poštanske usluge, unutrašnjeg i međunarodnog poštanskog saobraćaja na teritoriji Republike Srpske i BiH. Preduzeće svoj makro model organizacije rada temelji na pozitivnim zakonskim propisima na nivou Republike Srpske i BiH zatim Aktima Svjetskog poštanskog saveza, bilateralnim sporazumima, aranžmanima i konvencijama međunarodne poštanske regulative. Pošte Srpske su dio globalne poštanske porodice i jedan od tri javna poštanska operatera u BiH, koje samostalno, ekonomski i tehnološki nezavisno, djeluju na cjelokupnom području Republike Srpske, obezbjeđujući korisnicima dostupnost univerzalnih i drugih poštanskih usluga. Zapošljava preko 2.300 radnika raspoređenih u direkciju preduzeća, deset radnih jedinica, 230 pošta i preko 420 šaltera. Pokrivajući teritoriju od 25 000 km², sa rasprostranjenom mrežom svojih objekata i sa preko 600 poštara, Pošte Srpske čine idealnim partnerom u radu sa stanovništvom. Primarnu djelatnost Pošta Srpske i najhitniji segment poslovanja čini pružanje univerzalnih poštanskih usluga, koje obuhvataju prijem, otpremu, prevoz, prispjeće i uručenje poštanskih pošiljaka. U skladu sa članom 4. Zakona o poštanskim uslugama, ovaj poštanski operater ako i svi ostali poštanski operateri mora da zadovoljava određene standarde i tehničke standarde koji se odnose na nivo poštanskih usluga usklađivati sa standardima Evropske unije. Na osnovu uvida u akta svjetskog poštanskog saveza a i u samu organizaciju ovog Ugovornog organa jasno je da je ovaj Ugovorni organ tačno postavio zahtjeve u pogledu ove nabavke jer da bi odgovorio zahtjevima na svjetskom poštanskom nivou mora imati organizovan sistem i opremu u koju spada i Centalni Ups. Jasno je da ovaj predmet nabavke mora ispunjavati postavljene zahtjeve.

Napominjemo isto tako da dostavljena Rješenja KRŽ BiH, a koje je Žalilac dostavio u prilogu Žalbe imaju značaja za javnu nabavku i postupak koji su navedeni u tim predmetima javne nabavke. I kao što smo već naveli svaki postupak javne nabavke je specifičan po sebi. Ugovorni organ je u ovom predmetu javne nabavke postupao u skladu sa Zakonom i podzakonskim aktima, naravno poštujući Rješenja KRŽ BiH ali ista nisu primjenjiva u ovom slučaju javne nabavke zbog specifičnog predmeta javne nabavke i njegovog značaja za poštanski sistem.

Što se tiče troškovnika advokata Ugovorni organ je utvrdio pošto je žalba neosnovana u cjelosti neosnovan je i zahtjev za naknadu troškova advokata. Ugovorni organ napominje da se Žalilac pozvao na pogrešan tarifni broj, pozvao se na tarife broj 2. stav 2 i stav 4 i tarife 12. (Tarife o nagradama i naknadama troškova za rad advokata Republike Srpske). KRŽ BiH je na

Opštoj sjednici održanoj 01.08.2018. godine u skladu sa članom 113. stav 3. ZJN BiH a u skladu sa Presudom Suda BiH je zauzela sjedeći stav: U skladu sa Presudom Suda BiH broj SI 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine i Presudom Suda BiH broj SI 3 U 023495 18 Uvp od 27.09.2018. godine prilikom određivanja troškova zastupanja Žalioca od strane advokata (a u postupcima javnih nabavki) primjenjuju se tarife koje se odnose na postupke u neprocijenjenim predmetima. U skladu sa stavom KRŽ BiH te naprijed pomenutim presudama Suda BiH u svim postupcima pokrenutim putem advokata, te i u konkretnom slučaju, primjenjuje se tarifni broj 3 koji se odnosi na postupke u neprocijenjenim predmetima. Zakon o javnim nabavkama je lex specijalis, i u konkretnom slučaju se primjenjuje zakonska regulativa kojom se regulišu postupci javnih nabavki. Autentično tumačenje i Obavještenje odnose se na Tarifni broj dva i nemaju značaja za javne nabavke, već za rad advokata u drugim postupcima. Na osnovu utvrđenih činjenica Ugovorni organ je zauzeo stav da je Žalba u cjelosti neosnovana i kao takvu je odbija. U skladu sa članom 94. stav (3) ZJN BiH, Ugovorni organ zadržava pravo izjasniti se o zahtjevima i navodima Žalioca, te traži od KRŽ dostavu podnesaka koje zaprimi u predmetu, o kojima se raspravlja o glavnoj stvari ili predlažu nove činjenice i dokazi (dopuna žalbe). Pouka o pravnom lijeku: Protiv ovog Rješenja Žalilac može izjaviti žalbu Kancelariji za razmatranje žalbi u Banja Luci, putem ovog Ugovornog organa, u roku od 5 (pet) dana, računajući od dana prijema ovog Rješenja.

Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani Žalioca, kako bi se uopće pristupilo njezinom rješavanju, u skladu sa članom 109. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članom 227. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i da li je ista izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova ovog Zakona. Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je djelomično osnovana.

Ovaj organ je pažljivo razmotrio sve navode Žalioca u žalbi broj: 002T/19/Ž od 10.01.2020. godine ponuđača „Nexen“ d.o.o. Banja Luka, zastupan Borisom Mandićem, Karađorđeva 10, 71123 Istočno Sarajevo na Tendersku dokumentaciju br. 177/19 od 30.12.2019.godine u postupku javne nabavke robe „Centralni UPS“ ugovornog organa „Pošte Srpske“ a.d. Banja Luka, Kralja Petra I Karađorđevića br. 93,78000 Banja Luka, navode u Izjašnjenju broj: 1.-3577/19 od 17.01.2020.godine Ugovornog organa na žalbu te izvršio uvid i analizu svih dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi u spisu.

Nije osnovan žalbeni navod da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ tačkom 11.3. TD-a zahtijeva dostavljanje Izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji ugovorenih obaveza, a u konkretnom slučaju riječ o ugovoru o nabavci roba.

Tačkom 11.3.1.b) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta Ugovorni organ je istakao zahtjev da ponuđač mora imati na raspolaganju najmanje jednog inženjera jake struje i najmanje jednog inženjera slabe struje sa stručnim i obrazovnim kapacitetima. Osoblje koje je zahtijevao ugovorni organ je traženo u skladu sa najboljom

praksom i preporukom proizvođača opreme koju posjeduje ugovorni organ i koja je u produkcionom okruženju instalirana kod korisnika.

Pod rednim brojem 2. Usluge-Instalacija, konfiguracija i ostali radovi u Aneksu 2 - Tehničke karakteristike na strani 24. Tenderskog dokumenta definirano je da isporučilac UPS-a u predmetnom postupku javne nabavke robe treba da izvrši montažu, fizičko umrežavanje opreme, instalaciju i konfiguraciju

U konkretnom slučaju ovako postavljen zahtjev tačkom 11.3.1.b) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta, gdje je Ugovorni organ istakao zahtjev da ponuđač mora imati na raspolaganju najmanje jednog inženjera jake struje i najmanje jednog inženjera slabe struje sa stručnim i obrazovnim kapacitetima u skladu je sa članom 2. stav (1) tačka a-1) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14 od 19.05.2014.godine), jer ugovor o javnoj nabavci robe je ugovor o javnoj nabavci 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 ugradnju i/ili postavljanje i/ili montažu uz robu.

Analizom predmjera Aneksa 2 - Tehničke karakteristike na strani 23/24. Tenderskog dokumenta očito je da je procijenjena vrijednost UPS-a 20 kVA, 400 V, 3:3 sa internim baterijama definirana tačkom 1. znatno veća od tačke 2. Usluge-Instalacija, konfiguracija i ostali radovi u Aneksu 2 - Tehničke karakteristike na strani 24. Tenderskog dokumenta, gdje je definirano da isporučilac UPS-a u predmetnom postupku javne nabavke robe treba da izvrši montažu, fizičko umrežavanje opreme, instalaciju i konfiguraciju.

Ovako sastavljen zahtjev tačkom 11.3.1.b) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta u skladu je sa članom 49. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer u postupku javne nabavke robe Ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, odnosno navode o angažiranom tehničkom osoblju i tehničkim organima, za poslove postavljanja i instalacije robe koja se nabavlja, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača.

Djelomično je osnovan žalbeni navod da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer je ugovorni organ tačkom 11.3. TD-a zahtijevao dostavljanje Izjava o angažovanom osoblju koja se dostavlja u formi izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji ugovorenih obaveza. Pored Izjave, ponuđači su dužni dostaviti ovjerenu kopiju diplome kao dokaz stečene stručne spreme i zvanja angažovanog osoblja (za lica za koja se zahtjeva stručna sprema) i ovjerene kopije licenci angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje.

Tačkom 11.3.1 B) alineja jedan Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta - Izjava o angažovanom osoblju koja se dostavlja u formi izjave iz člana 50. Zakona potpisane od strane ponuđača i ovjerene pečatom ponuđača i koja treba da sadrži listu imena angažovanih lica, sa napomenom da će ih u slučaju dodjele ugovora u punoj mjeri angažovati na realizaciji ugovorenih obaveza te ovjerenu kopiju diplome kao dokaz stečene stručne spreme i zvanja angažovanog osoblja (za lica za koja se zahtjeva stručna sprema), u skladu je sa predmjerom iz Aneksa 2 - Tehničke karakteristike na strani 23/24. Tenderskog dokumenta, gdje je procijenjena vrijednost UPS-a 20 kVA, 400 V, 3:3 sa internim baterijama definirana tačkom 1. znatno veća od tačke 2. Usluge-Instalacija, konfiguracija i ostali radovi u Aneksu 2 - Tehničke karakteristike na strani 24. Tenderskog dokumenta, gdje je definirano da isporučilac UPS-a u predmetnom postupku javne nabavke robe treba da izvrši montažu, fizičko umrežavanje opreme, instalaciju i konfiguraciju.

U konkretnom slučaju, kako postupak javne nabavke u određenoj mjeri sadrži nabavku usluge i radova, ovako sastavljen zahtjev tačkom 11.3.1.B) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta u skladu je sa članom 49. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer u postupku javne nabavke robe Ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, odnosno navode o angažiranom tehničkom osoblju i tehničkim organima, za poslove postavljanja i instalacije robe koja se nabavlja, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača i kao takav nije u suprotnosti sa članom 50. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer u postupku javne nabavke usluga ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, odnosno izjavu o angažiranom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača, niti je u suprotnosti sa članom 51. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer u postupku javne nabavke radova Ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, odnosno izjavu o angažiranom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, naročito onom osoblju koje je angažirano za poslove nadzora i kontrole kvaliteta, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača.

Tačka 11.3.1 B) alineja dva - Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta, gdje se od ponuđača zahtijeva da u ponudi ponuđači dostave ovjerene kopije licenci angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje nije u skladu sa članom 44. stav (2) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definira uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti, odnosno nije u skladu sa članom 7. stav (2) Upustva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH“, broj: 90/14 i 20/15), a u vezi člana 53. stav (4) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14 od 19.05.2014. godine), jer 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.

U konkretnom slučaju licenca se može zahtijevati od izabranog ponuđača angažovanog osoblja, izdatu od strane nadležnog ministarstva, za izvođenje dijela elektro faze - instalacija jake struje i za izvođenje dijela elektro faze - instalacije slabe struje, odnosno za opis u Aneksu 2 - Tehničke karakteristike na strani 24. Tenderskog dokumenta, gdje je definirano da isporučilac UPS-a u predmetnom postupku javne nabavke robe treba da izvrši montažu, fizičko umrežavanje opreme, instalaciju i konfiguraciju.

Nije osnovan žalbeni navod da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ zahtijeva da distributer opreme posjeduje Service Desk za prijavu i evidenciju nepravilnosti u radu opreme. Ovaj servis treba da bude dostupan: 24 sata, 7 dana u nedjelji i to putem: telefona, e-mail-a, Voice box-a i web interfejs-a.

U konkretnom slučaju u Aneksu 2 Tehničke karakteristike za centralni UPS je jasno definirano da je minimalni garantni rok 12 mjeseci po komisijskom prijemu iz tačke 1. i tačke 2. Aneksa 2. Temeljno je diskreciono pravo Ugovornog organa da definira vrijeme, opseg i deskripciju okvira garantnog roka, a ponuđača/kandidata da se u skladu sa članom 57. stav (1) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine pridržava zahtjeva i uslova iz tenderske dokumentacije.

Nije osnovan žalbeni navod da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer ugovorni organ zahtijeva da distributer opreme posjeduje certifikate ISO 9001:2015-Sistem menadžmenta kvalitetom, ISO/IEC 20000-1:2011 - Sistem menadžmenta uslugom i OHSAS 18001:2007 - Sistem menadžmenta zaštitom zdravlja i bezbjednošću na radu, izdate od strane akreditovane organizacije.

U konkretnom slučaju ovako postavljen zahtjev tačkom 11.3.1.c) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta, gdje je istaknuto da se prihvata za svaki od traženih standarda i ekvivalent u skladu je sa članom 54. stav (2) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer tehničke specifikacije, uz poštivanje obaveznih bosansko-hercegovačkih tehničkih pravila, određuju se: a) pozivanjem na tehničke specifikacije i, uz uvažavanje sljedećeg redoslijeda, na bosansko-hercegovačke standarde kojima se preuzimaju evropski standardi, evropska tehnička odobrenja, zajedničke tehničke specifikacije, međunarodni standardi, druge tehničke referentne sisteme koje su utemeljila evropska tijela za standardizaciju ili, ako oni ne postoje, na bosansko-hercegovačke standarde, bosansko-hercegovačka tehnička odobrenja ili bosansko-hercegovačke tehničke specifikacije koje se odnose na projektovanje, izračun i izvođenje radova te upotrebu proizvoda, pri čemu se svaka uputa mora označiti riječima "ili ekvivalent".

Djelomično je osnovan žalbeni navod da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ugovorni organ zahtijeva da ponuđena roba mora biti nova, nerefabrikovana i kupljena kroz ovlaštene distributivne kanale. Kao dokaz potrebno je dostaviti potvrdu od proizvođača opreme.

U konkretnom slučaju zahtjev istaknut tačkom 11.3.1.e) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta, da ponuđena roba mora biti nova, nerefabrikovana i kupljena kroz ovlaštene distributivne kanale u skladu je sa članom 49. stav (1) tačka e) Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer u postupku javne nabavke robe Ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, odnosno 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.

Zahtjev, istaknut tačkom 11.3.1.E) Tehnička i profesionalna sposobnost na strani 8. Tenderskog dokumenta, da kao dokaz potrebno je dostaviti potvrdu od proizvođača opreme predstavlja autorizaciju nadležnog proizvođača i kao takva nije u skladu sa članom 49. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, jer isti ne predviđa niti u jednoj odredbi bilo kakve autorizacije. 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 i ista se može tražiti samo za specijalne robe odnosno robe pod posebnim režimom, odnosno, ako se i traži isključivo se traži od izabranog ponuđača, kako bi isti bio u skladu sa članom 44. stav (2) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, odnosno Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definira uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti.

Kod isticanja žalbenog navoda da Tenderski dokument nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer nije pripremljena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, te sadrži nejasnoće, te ne pruža potencijalnim kandidatima/ponuđačima dovoljan broj informacija neophodnih za pripremu ponude na stvarno konkurentskoj osnovi, Žalilac je propustio da u skladu sa članom 102. stav (1) i stav (3) Zakona o javnim nabavkama BiH iznijeti sve činjenice na kojima zasniva ovaj žalbeni navod i predložiti dokaze kojima se te činjenice utvrđuju,

odnosno dokazati ili bar učiniti vjerovatnim postojanje činjenica iz navedenog žalbenog navoda.

U ponovljenom postupku Ugovorni organ treba tačke 11.3.1 B) alineja dva i tačka 11.3.1.E) Tenderskog dokumenta isprave u skladu sa ovim Rješenjem i nastave postupak javne nabavke u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine.

U skladu sa Tarifnim brojem 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske“, broj: 68/05) za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku osnovan je zahtjev u visini od 525,00 KM, dok u preostalom dijelu zahtjev u visini od 375,00 KM nije osnovan.

U konkretnom slučaju u skladu sa Tarifom 3. stav (1) za sastav žalbe po punomoćniku Žaliocu pripada 150 bodova. U skladu sa Tarifom 3. stav (2) 50% iz stava (1) Tarife 3. ili 75 bodova te u skladu sa Tarifom 12. 25% visine nagrade iz Tarife 3. stav (1), odnosno 37,5 bodova što ukupno iznosi 262,5 bodova ili 525,00 KM.

Zahtjev za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM je osnovan.

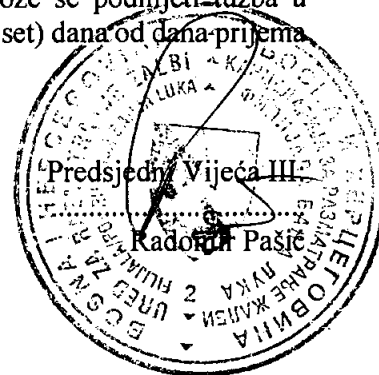
Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršiće se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja, a u skladu sa članom 108. stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN („Službeni glasnik BiH“ broj: 86/14).

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, primjenom 93. stav (8), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14 od 19.05.2014. godine), člana 193. stav (2), Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“ broj: 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Upustvo o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog Rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 (trideset) dana od dana prijema ovog Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



Dostaviti:

1. Boris Mandić, Karađorđeva 10, 71123 Istočno Sarajevo,
2. „Pošte Srpske“ a.d. Banja Luka, Kralja Petra I Karađorđevića br. 93,78000 Banja Luka,
3. a/a.

Banja Luka, Jovana Dučića br. 23/1 ; Tel: 051/211-130; Fax: 051/211-137