



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

Број: ЈН2-02-07-1-1270-7/20
Бања Лука, 02.07.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Институт за воде д.о.о. Бијељина, бр.-- од 26.05.2020.године, заступана по адвокату Предрагу Ристићу из Бијељине, изјављене на текст Тендерске документације, бр. 2681 од 15.05.2020.г., уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Хидроцентрале на Требишњици а.д. Требиње. у поступку јавне набавке „студија одређивања статуса површинских вода“, на основу члана 111.став (1) тачка ц.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 228. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници, одржаној дана 02.07.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба понуђача, **Институт за воде д.о.о. Бијељина**, бр.-- од 26.05.2020.године, изјављена на тендерску документацију, бр. 2681 од 15.05.2020.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. требиње ЗП Хидроцентрале на Требишњици а.д. Требиње, у поступку јавне набавке „студија одређивања статуса површинских вода“, **одбија се, као неоснована.**

Одбија се и захтјев за накнаду трошкова жалбеног поступка као и трошкова правног заступања.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Хидроцентрале на Требишњици а.д. Требиње (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила на сајту јавних набавки Обавјештење, бр. 1387-7-2-95-3-58/20 од 15.05.2020.г.у конкурентском поступку јавних набавки „студија одређивања статуса површинских вода“, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу незадовољан истим.

У жалби жалиоца се наводи:

Уговорни орган је дана 15.05.2020. године на порталу Јавних набавки објавио Обавјештење о набавци 1387-7-2-95-3 58/20 а које за предмет набавке има набавку услуга Студија одређивања статуса површинских вода (анализа и елементи за пројектовање мониторинга).

Након горе проведене процедуре , незадовољан текстом тендерске документације тачније дијелом тендерске документације " Услови за квалификацију понуђача" у смислу доказивања техничке и професионалне способности а која се односи на ангажовање стручног особља и Анекс 4 Техничка спецификација Жалилац улаже жалбу из следећих разлога

- Погрешне примјене закона о јавним набавкама и других прописа којима се регулише предметна област

- Повреде општих принципа, принципа једнакости и недискриминације Наиме у дијелу ТД " Услови за квалификацију понуђача" у смислу доказивања техничке и професионалне способности а која се односи на ангажовање стручног особља Уговорни орган је као један од услова навео следеће:

"Техничка лица која ће бити ангажована на предметним услугама а посебно лица која су носиоци активности за извршење услуга са следећим критеријумима:

- Минимум 1(једно) лице - (биолог) из области биолошких наука
- Минимум 1(једно) лице - (еколог) из области еколошких наука
- Минимум 1(једно) лице - (географ) из области физичке географије

Уговорни орган у овом дијелу поступа супротно Закону о јавним набавкама и подзакским актима којима се регулише ова област и одређује минимум од 3 лица за које као услов образовне квалификације, зхтијева за два стручна лица имају стечена звања еколог и географ из области физичке географије.Предметна јавна набавка се односи на одређену врсту испитивања квалитета површинских вода.Ова област је регулисана бројним подзаконским актима а Жалилац је у конкретном случају позива на два подзаконска акта а то је Правилник о условима које морају да испуњавају водопривредне лабораторије као правна лица или у оквиру правних лица које врше одређену врсту испитивања квалитета површинских,подземних и отпадних вода (Службени гласник РС 44/01 и Уредба о класификацији вода и категоризацији водотока (Службени гласник РС 42/01).

Чињеница јесте да се Уговорни орган у Тендерској докуменетацији не позива на горе наведена акта али како се ради о врсти услуге која се базира на основу података добијених на основу лабораторијских анализа а која је законски регулисана одређеним актима Жалилац полази од претпоставке да је Уговорни орган приликом израде ТД морао да води рачуна и да се придржава законских оквира.

Наиме Правилник о условима које морају да испуњавају водопривредне лабораторије као правна лица или у оквиру правних лица које врше одређену врсту испитивања квалитета површинских,подземних и отпадних вода (Службени гласник РС 44/01) прописани су услови које морају да испуњавају лабораторије за испитивање површинских и подземних вода, вода намијењених за водоснабдијевање и отпадних вода (у даљем тексту водопривредне лабораторије) у погледу општих захтјева, материјалних и техничких услова (просторија и опрема), кадрова, добре лабораторијске праксе и тд

У Правилник о условима које морају да испуњавају водопривредне лабораторије као правна лица или у оквиру правних лица које врше одређену врсту испитивања квалитета површинских,подземних и отпадних вода (

Службени гласник РС 44/01) јасно и недвосмислено је наведено да за обављање физичко - хемијских испитивања лабораторија мора имати лица са слиједећом стручном спремом :

- За вршење основних - физичко хемијских испитивања најмање два лица високе стручне спреме (дипломирани технолог, физикохемичар или хемичар)

- За обављање хидробиолошких испитивања лабораторија мора имати запослена лица са слиједећом стручном спремом : најмање 1 једно лице високе стручне спреме (дипломирани биолог)

- За обављање микробиолошких испитивања лабораторија мора имати запослена лица са слиједећом стручном спремом: најмање 1 лице високе стручне спреме (специјалиста микробиолог - дипломирани биолог,ветеринар, лекар,технолог прехрамбеног смијера) ...

Уговорни орган је дужан да приликом израде тендерске документације, припреми исту у складу са одредбама Закона о јавним набавкама и подзаконским актима што је у овом случају изостало јер је по важећем Правилнику прописано да лабораторије које се баве основним физичко хемијским анализама, биолошким итд. на располагању морају имати најмање 2 лица ВСС дипломирани технолог, физикохемичар или хемичар а за обављање хидробиолошких испитивања лабораторија мора имати запослена лица и то најмање једно лице ВСС дипломирани биолог.

Уговорни орган у ТД у дијелу Техничко лица која ће бити ангажована на предметним услугама а посебно лица која су носиоци активности за извршење услуга са следећим критеријумима: захтијева биолога, еколога и географа те је стога Жалиоцу нејасно, који је критеријум Уговорни орган изабрао приликом постављања наведених услова, јер нити једно од напријед наведених лица у складу са важећим Правилником не може обављати основне физичко - хемијске анализе.

Доказ: члан 19., 20, " Правилник о условима које морају да испуњавају водопривредне лабораторије као правна лица или у оквиру правних лица које врше одређену врсту испитивања квалитета површинских,подземних и отпадних вода (Службени гласник РС 44/01)"

Уговорни орган у дијелу тендерске документацији под називом ТЕХНИЧКА СПЕЦИФИКАЦИЈА АНЕКС 4 такође чини повреду Закона и подзаконских аката тачније повреду Уредбе о класификацији вода и категоризацији водотока (у даљем тексту Уредба) (Службени гласник РС 42/01).

Чињеница јесте да се Уговорни орган не позива на напријед наведену Уредбу, али како је у питању набавка услуге која за предмет има одређивање статуса површинских вода а овом Уредбом су успостављени критеријуми за класификацију и врши класификација квалитета површинских и подземних вода, као и категоризација водотока.

Статус површинске воде је општи израз стања површинских вода одређен еколошким и хемијским статусом. Хемијски статус изражава степен загађености вода.

За одређивање хемијског статуса неопходно је урадити анализе на све параметре и то: основне физичко - хемијске параметре и параметре које се односе на специфичне супстанце загађења.

Жалилац истиче да су сви параметри таксативно наведени у напријед наведеној Уредби и да су анализом свих параметара, једино тако добијени резултати, релевантни за оцјену хемијског статуса површинских вода а да се на основу параметара из Тендерске документације не може добити ни приближно прецизни податак који се односи на предмет набавке.

Уговорни орган је у Анексу 4 Техничка спецификација под " 1.3 основни физичко - хемијски параметри навео листу параметара које намјерава да ради те Жалилац наводи да је напријед наведена Листа у поређењу са Листом параметара из Уредбе доста ужа по обиму и непотпуна за оцјену хемијског статуса да та анализа параметара из Тендерске документације НИКАКО не одговара предмету набавке.

Доказ: Уредбе о класификацији вода и категоризацији водотока (Службени гласник РС 42/01).

На основу свега наведеног Жалилац улаже жалбу јер је Уговорни орган овако постављеним условима у Тендерској документацији, нарушио основне принципе поступка јавне набавке као и законске одредбе које регулишу једнакост и недискриминацију на начин да обезбиједи праведну и активну конкуренцију заинтересованих кандидата/понуђача, што је посебно регулисана чланом 3 Закона о јавним набавкама (Службени Гласник БиХ 39/14).

Имајући у виду све напријед наведено, водећи се принципом законитости Жалилац предлаже да Уговорни орган, у складу са чланом 100 ЗЈН усвоји ову жалбу у цјелости као основану и изврши измјене тендерске документације на начин да услове постави у складу са ЗЈН и тиме испоштује основна законска начела

Уколико одлучите да не уважите Жалбу Жалиоца, и не измијените дио тендерске документације и на тај начин задовољите основно начело, начело једнакости и недискриминације потенцијалних понуђача дужни сте у складу са Законом, исту са свим списима предмета доставити Канцеларији за разматрање Жалби.

Жалилац потражује трошкове ове жалбе у износу од 900,00 КМ (тарифни број 2 Адвокатске тарифе Републике Српске, плус Тарифни број 12 Адвокатске тарифе Републике Српске, паушал 25%.

ТРОШКОВНИК.

-Састав Жалбе (тарифни број 2 Адвокатске тарифе РС) 900,00 КМ

- Паушал 25 % (тарифни број 12 Адвокатске тарифе РС) 225,00 КМ

УКУПНО 1,125,00 КМ

Уговорни орган , је запримљену жалбу, размотрио и дао изјашњење бр 3112 од 01.06.2020.г., у којем каже да је жалба неоснована , те исту прослеђује са документацијом КРЖ-у, Филијала Бања Лука., која је протоколисана под бр. ЈН2-02-07-1-1270/20 од 03.06.2020. године.

У Изјашњењу по жалби се наводи :

1. Разматрајући жалбени навод који се односи на ангажовање стучног особља сматрамо да исти није основан из слиједећих разлога:

Тендерским документом је наведено да уговорни орган тражи стручну оспособљеност коју подразумевају лица са сљедећим критеријумима:

Минимум 1 (једно) лице - (биолог) из области биолошких наука,

Минимум 1 (једно) лице - (еколог) из области еколошких наука,

Минимум 1 (једно) лице - (географ) из области физичке географије.

Жалилац се позива на услове које морају да испуњавају водопривредне лабораторије за обављање физичко-хемијских анализа. Како се предметни документ не базира искључиво на физичко-хемијским параметрима, дапаче, техничком спецификацијом тражени су само основни параметри и то 8 параметара, који се могу добити и теренском ручном сондом или спектрофотометром, мора се узети у обзир да су биолошки и хидроморфолошки

параметри важан дио ТД, те да физичко-хемијски параметри служе као допунски елементи за тражена истраживања. Избор физичко-хемијских параметара урађен је према Уредби о класификацији вода и категоризацији водотока (Сл.Гл. РС 42/01), у којој су прописани обавезни физичко-хемијски параметри за одређивање еколошког статуса вода.

Такође, потребно је нагласити, да наручилац посједује сопствену лабораторију за испитивање физичко-хемијских параметара, те да је све додатне физичко-хемијске анализе могуће урадити и у склопу лабораторије ХЕТ-а, која може радити 36 физичко - хемијских параметара, и врши континуиран мониторинг на читавом сливу.

За обављање микробиолошких параметара нису наведена стручна лица, с обзиром да микробиолошке анализе нису предмет техничке документације.

Послови који су предмет тендерског документа обухватају теренско узорковање на пет локалитета на ОРС ријеке Требишњице и анализу биолошких, хидроморфолошких и основних физичко-хемијских параметара и обраду резултата који ће бити приказани у завршном извјештају „Одређивање статуса површинских вода“.

Ангажовање стручних лица за наведене послове је одређено самом услугом коју је потребно извршити, те сматрамо да је избор стручних лица неупитан и да се исти намеће сам по себи. У табели 1. предметне техничке спецификације наведена је анализа и обрада биолошких параметара (фитопланктон, макрофите, макроинвертебрате и рибе) и имајући у виду која врста посла је у питању, јасно је да је једина компетентна особа за извршење ових послова дипломирани биолог или дипломирани еколог и то, узимајући у обзир обим посла, најмање једна особа.

У табели 2. наведени су параметри за анализу хидроморфолошких параметара, за чију анализу је потребно ангажовати особу која има квалификације за обављање те врсте посла. Према стручној оспособљености те квалификације задовољава особа са звањем географа и то усмјерења физичка географија.

За обраду свих података и давање стручне оцјене о еколошком статусу вода на дефинисаним локалитетима, потребан је ангажман дипломираног еколога.

Из горе наведеног, сматрамо да је разлог за избор стручних лица неупитан и да су одабране квалификације једине могуће када је у питању ова врста посла, чега би требао бити свјестан и подносилац жалбе.

2. Разматрајући жалбени навод који се односи на техничку спецификацију (Анекс 4) из тендерског документа сматрамо да исти није основан из слиједећих разлога:

Према Уредби о класификацији вода и категоризацији водотока (Сл.Гл. РС 42/01) дефинисани су критеријуми за одређивање за класификацију површинских вода који су сврстани у двије групе: општи, који карактеришу еколошки статус воде и критеријуми специфичних опасних и токсичних супстанци. Прву групу критеријума ОПШТИ КРИТЕРИЈУМИ КОЈИ КАРАКТЕРИШУ ЕКОЛОШКИ СТАТУС чине општи хемијски и физичко-хемијски параметри квалитета, биолошки елементи квалитета (састав, абунданца и биомаса акватичне флоре, састав и абунданца бентичких бескичмењака и зоопланктона, као и састав, абунданца и старосна структура фауне риба) и хидроморфолошки елементи који подржавају дати еколошки статус.

Из наведеног се може закључити да су сви тражени параметри у складу са првом групом критеријума за класификацију вода које карактеришу еколошки статус, прописаних Уредбом о класификацији вода и категоризацији водотока.

Другу групу параметара чине специфичне опасне и токсичне супстанце, које нису тражене предметном документацијом.

Из горе наведеног, сматрамо да је жалбени навод неоснован, те је из садржаја техничке спецификације очигледно да се ради о еколошком статусу површинских вода.

С обзиром на наведено предлажемо да се жалба привредног субјекта „Институт за воде“ д.о.о. - Бијељина, одбије као неоснована.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, како би се у опште приступило њеном рјешавању, а односе се на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлашћене особе у складу са чланом 109. став (1) и (2) Закона о јавним набавкама као и на претпоставке прописане чланом 105. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине.

Након што су предње претпоставке преиспитане, овај орган је увидом у достављену документацију, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је потребно одбити наводе жалиоца.

Жалба је неоснована

Након утврђивања свих чињеница и увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да је жалба неоснована и да је предметни поступак, у дијелу навода у жалби, у складу са одредбама Закона о јавним набавкама.

На основу наведених жалбених навода жалиоца, овај орган је извршио увид у ТД-у, како би установио постављене услове задате у ТД-у, а како их и жалилац наводи: „Техничка лица која ће бити ангажована на предметним услугама а посебно лица која су носиоци активности за извршење услуга са сљедећим критеријумима:

- Минимум 1(једно) лице - (биолог) из области биолошких наука
 - Минимум 1(једно) лице - (еколог) из области еколошких наука
 - Минимум 1(једно) лице - (географ) из области физичке географије“
- овај орган сматра да није угрожена активна конкуренције у поступку јавне набавке, односно да уговорни орган приликом постављања услова ТД-а може зхтјевати одређене минимуме по питању стручне оспособљености ангажованих радника у поступку јавне набавке. У конкретном случају, уговорни орган није тражио горе наведена лица да су у сталном радном односу што говори да у колико заинтересовани понуђачи немају ове профиле струке, исте могу ангажовати привремено и по неком другом основу као нпр.уговор о дјелу.

Дакле, овим нису постављени критерији у ТД-у тако да би била сужена конкуренција већ само онолико колико сматра уговорни орган да ће се квалитетније извести јавна набавка.

Жалилац у једном дијелу жалбе је контрадикторан јер сматра да уговорни орган тражи нешто што је сувишно а да у другом дијелу сматра да је морао тражити више од постављеног како наводи: „да за обављање физичко - хемијских испитивања лабораторија мора имати лица са сљедећом стручном спремом :

- За вршење основних - физичко хемијских испитивања најмање два лица високе стручне спреме (дипломирани технолог, физикохемичар или хемичар)
- За обављање хидробиолошких испитивања лабораторија мора имати запослена лица са сљедећом стручном спремом : најмање 1 једно лице високе стручне спреме (дипломирани биолог)

- За обављање микробиолошких испитивања лабораторија мора имати запослена лица са слиједећом стручном спремом: најмање 1 лице високе стручне спреме (специјалиста микробиолог - дипломирани биолог,ветеринар, љекар,технолог прехранбеног смијера) ...“

Дакле, уговорни орган чак није морао поставити никакве критерије јер је то његово дискреционо право, стим што би себе довео у ризик реализације уговора која је предмет јавне набавке а што би се могло одразити на квалитету услуга. То говори да овако постављени минимум услова ТД-а има право у складу са законским одредбама, постави уговорни орган пазећи да при том дијелу неби угрозио активну конкуренцију у поступку јавне набавке.

Како није угрожена конкуренција, самим тим није ни повређен поступак јавне набавке.

У овом случају, уговорни орган је исправно поступио и није начинио повреду поступка а наводи жалиоца су неосновани.

Имајући у виду предње, жалба је неоснована, те је на основу члана 228. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбија се и захтјев за надокнаду трошкова жалбеног поступка као и трошкова правног заступања .

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни управни акт. Против овог Рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења.

Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Достављено:

- жалиоцу
- Уговорном органу
- а/а и евиденција

