



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-1540-7/20
Мостар, 16.7.2020.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби заинтересованог понуђача EURO LIMUN д.о.о. Добој од 15.6.2020.год. изјављену на Тендерску документацију поступка јавне набавке услуга ангажовања дизалице 120 т (до 50 сати), аутодизалице 80 т (до 85 сати), аутодизалице 40 т (до 220 сати), аутодизалице 20 т (до 50 сати) и вучног возила-лабуднице 12 м, носивости 40 т (до 175 сати) (Обавјештење о набавци бр. 663-1-2-510-3-3-310/20 од 5.6.2020.год.) уговорног органа ЗД Рудници „Крека“ д.о.о. Тузла, на основу члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр.39/14) на сједници Вијећа II одржаној 16.7.2020.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
Поништава се тендерска документација предметног поступка набавке (Обавјештење о набавци бр. 663-1-2-510-3-3-310/20 од 5.6.2020.год.).
2. Поврат уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршиће се посебним актом овог органа.

О б р а з л о ж е њ е

1. Уговорни орган, ЗД Рудници „Крека“ д.о.о. Тузла (у даљем тексту: Уговорни орган) је на Порталу јавних набавки дана 5.6.2020.год. објавио Обавјештење бр.663-1-2-510-3-3-310/20 о спровођењу поступка јавне набавке услуга ангажовања дизалице 120 т (до 50 сати), аутодизалице 80 т (до 85 сати), аутодизалице 40 т (до 220 сати), аутодизалице 20 т (до 50 сати) и вучног возила-лабуднице 12 м, носивости 40 т (до 175 сати)
Заинтересовани понуђач, EURO LIMUN д.о.о. Добој (у даљем тексту: Жалилац), дана 15.6.2020.год. изјављује жалбу на Тендерску документацију предметног поступка набавке, уговорном органу, који исту као неосновану уз Изјашњење по жалби (од 22.6.2020.год.) прослијеђује Канцеларији за разматрање жалби БиХ.
2. У складу са чланом 109. ЗЈН, жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.
Жалба је основана.
3. Жалилац побијајући ТД предметног поступка набавке, истиче да је уговорни орган Обавјештењем о набавци бр. 663-1-2-510-3-310/20, објављеном на ПЈН, објавио јавну набавку услуге - Ангажовање аутодизалице 120 т (до 50 сати), аутодизалице 80 т (до 85

сати), аутодизалице 40 т (до 220 сати), аутодизалице 20 т (до 50 сати) и вучног возила - лабуднице 12 м, носивости 40 т (до 175 сати). Жалилац, као заинтересовани понуђач, је преузео тендерску документацију предметног поступка набавке, те је 08.06.2020. године путем Портала јавних набавки БиХ поставио питање којим је тражио додатно појашњење појединих ставки ТД. Наиме, за жалиоца је био нејасан дио ТД који се односи на тачку 13.2 под б), којом је прописан услов да понуђач, што се тиче техничке и професионалне способности, мора испуњавати услове из члана 48. Закона о рударству ФБиХ, тј. да мора посједовати важеће Рјешење - Сагласност Федералне рударске инспекције за извођење радова у рударству. Према подацима који су били доступни у ТД, тражена је услуга аутодизалица и транспорта лабудницом, одговарајућих техничких параметара, а није дат детаљнији опис око захтијеване услуге, који би упућивао на околности да се таква услуга има сматрати рударским радовима за које је потребно испуњавање неких посебних услова из Закона о рударству ФБиХ. И разматрање члана 48. Закона о рударству ФБиХ жалиоцу није разјаснило овај захтјев уговорног органа, јер се исти односи на дозволе за обављање периодичних прегледа оруђа за рад и уређаја и испитивање физичких, хемијских и биолошких утицаја и издавање одговарајућих исправа у рударству, те нема било какве везе са траженом услугом. Жалилац истиче да је у Одговору уговорног органа од 09.06.2020. године наведено да у рударске радове спадају и машински послови који се обављају у кругу рудника, при чему се исти позвао на члан 8. тачку 17. Закона о рударству ФБиХ "којим се радови монтаже, демонтаже и одржавања у рударству сматрају рударским радовима". Даље, уговорни орган се позива на члан 16. Закона: " Увјети за извођење радова Рударској дјелатности може обављати привредно друштво уписано у регистар друштава, које је органу надлежном за инспекцијски надзор доставило обавјештење о почетку обављања дјелатности и испуњавању увјета техничке опремљености, заштите на раду, заштите и унапређења животне средине и других увјета прописаних за обављање те или тих дјелатности"; члан 17. Закона: "При обављању рударске дјелатности привредно друштво, односно извођач рударских радова мора поштовати техничке прописе и нормативе у рударству (у даљњем тексту: технички прописи), прописе о заштити на раду, заштити околиша, увјете утврђене у урбанистичкој сагласности и друге прописе, осигурати лична заштитна средства запосленицима и проводити прописе о заштити људи и имовине"; те члан 18. Закона који каже: "Када у истом рудничком простору радове изводе два или више извођача рударских радова привредно друштво гдје се изводе радови дужно је осигурати провођење свих мјера заштите на раду и заштите здравља запосленика. Запосленици извођача рударских радова из става 1. овог члана морају бити упознати са прописима и мјерама заштите на раду, те опасностима које могу настати током извођења радова. Обавеза привредног друштва из става 1. овог члана не ослобађа одговорности сваког појединачног извођача рударских радова за провођење свих мјера заштите на раду и заштите здравља запосленика. Прије почетка извођења рударских радова привредно друштво гдје се изводе рударски радови и извођач рударских радова међусобне обавезе и одговорности у провођењу мјера заштите на раду и заштите здравља запосленика регулираће писаним уговором." Уговорни орган на крају одговора сумирао је да ће се ангажовање аутодизалица искључиво одвијати за потребе преноса, утовара и истовара одређених машинских склопова унутар самог рудника (површинског копа, рудничког круга), радове са дизалицом, за потребе роторних багера СРС 401,402, радове за потребе банвагена БРС 1400, транспортних система итд. који су у складу са чланом 8, став 17, Закона о рударству Федерације Босне и Херцеговине Бр. 01-02-224/10

29. који каже: "Рударски радови у смислу овог закона су: став 17: радови монтаже, демонтаже и одржавања у рударству". Жалилац наводи да одговор на примједбу око назива главног предмета набавке није достављен, као ни одговор по питању релевантности члана 48. Закона о рударству ФБиХ. Достављени одговор није задовољио жалиоца, односно није му као потенцијалном понуђачу дао довољно додатних информација на основу којих би обезбиједио да његова понуда задовољи све прописане критерије. Жалилац наглашава да сам додатни технички опис предвиђених услуга није био садржан у ТД, а није жалиоцу дао ни додатне информације које би потврдиле да се услуге које ће пружати имају сматрати рударским радовима монтаже, демонтаже и одржавања у рударству, осим става уговорног органа да се то може тако сматрати. Уговорни орган не спомиње члан 48. Закона о рударству, на основу којег је у ТД поставио свој захтјев за обезбјеђивање Рјешења/сагласности Федералне рударске инспекције, већ се сада позива на сасвим друге чланове, и то члан 16. 17. и 18. тако да се понуђач доводи у дилему и нагађање каква му сагласност треба, те се на тај начин може сматрати и да ТД садржи грешке које све потенцијалне понуђаче може довести у заблуду и на погрешан пут код комплетирања понуда. Сходно наведеном, жалилац сматра да је предметном ТД прекршен став 1. члана 48. ЗЈН којим је прописано да се докази који се односе на професионалну и техничку способност могу захтијевати у зависности од врсте, обима, количине или намјене предмета набавке, као и члан 53. ЗЈН јер ТД није дала потпуне информације о условима на основу којих би се дала понуда на стварној конкурентској основи.

Жалилац такође истиче да је у ТД погрешно означен главни предмет набавке као изнајмљивање опреме за земљане радове са руковатељем (КОД 45520000-8), а да је као прецизан и тачан главни предмет набавке требао бити означен - изнајмљивање дизалица са руковатељем (КОД 45510000-5).

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу наводи да је 08.06.2020. године жалитељ путем ПЈН поставио питање и наводи: „На тај начин врши се дискриминација и онемогућава да у поступку учествују понуђачи који се баве претежно рударским пословима (као такви реално једино и могу испунити услове из Закона о рударству) али су у потпуности оспособљени, технички и кадровски, те имају значајно пословно искуство у пружању услуга аутодизалица и транспорта лабудницама свих врста терета, укључујући и истоврсне услуге за неколико рудника у ФБиХ.“ Одговором уговорног органа на постављено питање жалитељ није био задовољан, те захтјева од истог да не примјењује одредбе Закона о рударству ФБиХ, чиме би могао угрозити животе људи. Чланом 8. став 17. Закона о рударству („Службени лист Ф БиХ“, бр. 26/10) прописано је слиједеће: „Рударски радови у смислу овог закона су: 17. радови монтаже, демонтаже и одржавања у рударству“, док је чланом 16 Закона о рударству прописано: „Рударску дјелатност може обављати привредно друштво уписано у регистар друштава, које је органу надлежном за инспекцијски надзор доставило обавјештење о почетку обављања дјелатности и испуњавању увјета техничке опремљености, заштите на раду, заштите и унапређења животне средине и других увјета прописаних за обављање те или тих дјелатности“, чланом 17. Закона о рударству: „При обављању рударске дјелатности привредно друштво, односно извођач рударских радова мора поштовати техничке прописе и нормативе у рударству (у даљњем тексту: технички прописи), прописе о заштити на раду, заштити околиша, увјете утврђене у урбанистичкој сагласности и друге прописе, осигурати лична заштитна средства запосленицима и проводити прописе о заштити људи и имовине“. и чланом 18. Закона о рударству: "Када у истом рудничком простору радове изводе два или

више извођача рударских радова привредно друштво гдје се изводе радови дужно је осигурати провођење свих мјера заштите на раду и заштите здравља запосленика. Запосленици извођача рударских радова из става 1. овог члана морају бити упознати са прописима и мјерама заштите на раду, те опасностима које могу настати током извођења радова. Обавеза привредног друштва из става 1. овог члана не ослобађа одговорности сваког појединачног извођача рударских радова за провођење свих мјера заштите на раду и заштите здравља запосленика. Прије почетка извођења рударских радова привредно друштво гдје се изводе рударски радови и извођач рударских радова међусобне обавезе и одговорности у провођењу мјера заштите на раду и заштите здравља запосленика регулират ће писаним уговором". Сходно наведеном, у рударске радове спадају и машински послови који се обављају у кругу рудника. Уговорни орган надаље истиче да ће се ангажовање аутодизалица искључиво одвијати за потребе преноса, утовара и истовара одређених машинских склопова унутар самог рудника (површинског копа, рудничког круга), радове са дизалицом, за потребе роторних багера СРС 401,402, радове за потребе бандвагена БРС 1400, транспортних система итд. који су у складу са чланом 8. став 17. Закона о рударству Федерације Босне и Херцеговине бр. 01-02-224/10 29. гдје је наведено: „Рударски радови у смислу овог закона су: став 17: „радови монтаже, демонтаже и одржавања у рударству“. Обзиром да је уговорни орган са шифром дјелатности 05.20 Вађење лигнита, исти је приликом провођења поступка јавних набавки поред ЗЈН БиХ обавезан поштовати и Закон о рударству Федерације Босне и Херцеговине. Даље, Чланом 48. Закона о рударству прописано је сљедеће: „Дозвола за обављање периодичних прегледа оруђа за рад и уређаја и испитивање физичких, хемијских и биолошких утицаја и издавање одговарајућих исправа у рударству Периодичне прегледе оруђа за рад и уређаја и испитивање физичких, хемијских и биолошких утицаја и издавање одговарајућих исправа у рударству могу обављати правна лица која поред увјета прописаних овим законом за обављање рударске дјелатности, имају кадрове са одговарајућом високом школском спремом, положеним стручним испитом и радним искуством у струци од најмање три године, техничку опрему и лабораторије“. Сходно наведеном сви понуђачи морају испуњавати и услове из члана 48. Закона о рударству, а која се односе на кадровску и техничку способност, употребне дозволе које за машине и уређаје у рударству (у овом случају за дизалице и остале машине и уређаје - које ће се користити при рударским радовима) издаје овлаштена институција, која има одобрење за вршење периодичних прегледа и испитивања у рударству, те жалиоцу је и нејасан члан 48. Закона о рударству Федерације Босне и Херцеговине, односно понуђач што се тиче техничке и професионалне способности мора испуњавати услове из члана 48. Закона о рударству ФБиХ.

У вези са наводима жалиоца да је главни предмет набавке означен кодом 45520000-8 Изнајмљивање опреме за земљане радове са руковаоцем, уговорни орган је сагласан да приликом наставка предметног поступка набавке, наведени код измијени, на начин да исти гласи 45510000-5 Изнајмљивање дизалица са руковаоцем.

Увидом у предметну ТД, утврђено је да је уговорни орган предметни поступак набавке - Ангажовања дизалице 120 т (до 50 сати), аутодизалице 80 т (до 85 сати), аутодизалице 40 т (до 220 сати), аутодизалице 20 т (до 50 сати) и вучног возила-лабуднице 12 м, носивости 40 т (до 175 сати) дефинисао као набавку услуга (т.6. Опис предмета набавке).

Даљим увидом у ТД, у т.13.2.6), утврђено је да уговорни орган у вези техничке и професионалне способности понуђача, захтијева да понуђачи морају испуњавати услове из

члана 48. Закона о рударству ФБиХ, тј. посједовати Рјешење - Сагласност Федералне рударске инспекције за извођење радова у рударству.

Имајући у виду наведено, навод жалиоца у коме се наводи да се предметом набавке (услуга) захтијева ангажовање аутодизалица и вучног возила, а да уговорни орган захтијева од понуђача достављање Рјешење - Сагласност Федералне рударске инспекције за извођење радова у рударству при чему није обезбиједио детаљан опис тражених услуга на начин да се исте имају сматрати рударским радовима у смислу испуњавања појединих одредби Закона о рударству ФБиХ (члана 48. Закона о рударству ФБиХ, те да понуђачи морају доставити Рјешење - Сагласност Федералне рударске инспекције за извођење радова у рударству – тачка 13.2.6) ТД) се сматра основаним.

Наиме, члан 48. Закона о рударству ФБиХ се односи на дозволу за обављање периодичних прегледа оруђа за рад и уређаја и испитивање физичких, хемијских и биолошких утицаја и издавање одговарајућих исправа у рударству, и прописује да периодичне прегледе оруђа за рад и уређаја и испитивање физичких, хемијских и биолошких утицаја и издавање одговарајућих исправа у рударству могу обављати правна лица која поред услова прописаних овим законом за обављање рударске дјелатности, имају кадрове са одговарајућом високом школском спремом, положеним стручним испитом и радним искуством у струци од најмање три године, техничку опрему и лабораторије, као и да дозвола за вршење периодичних прегледа, мјерења и испитивања оруђа за рад и уређаја, физичких, хемијских и биолошких утицаја и издавање одговарајућих исправа у рударству садржи: 1. попис послова периодичних прегледа који се одобравају; 2. носиоце послова из тачке 1. овог става који морају испуњавати увјете прописане чл. од 72. до 81. овог закона; 3. услове које морају задовољити опрема и инструменти у складу са Законом о мјеритељству у Федерацији БиХ ("Службене новине Федерације БиХ" број 8/05); 4. одговарајући простор и 5. дефинисан број лица за обим одобрених радова.

С тим у вези, констатује се незаконитост прописивање услова из ТД по коме понуђачи у предметном поступку набавке морају испуњавати услов из члана 48. Закона о рударству ФБиХ, тј. да морају посједовати важеће Рјешење - Сагласност Федералне рударске инспекције за извођење радова у рударству, како је уговорни орган предмет набавке (услуга) одредио/описао као ангажовање аутодизалица и вучног возила а да дати захтјев из ТД (т.13.2.6) није неспорно и прецизно довео у везу са садржином члана 48. Закона о рударству ФБиХ, односно да се услуге тражене предметном набавком требају сматрати рударским радовима за које је потребно испуњавање посебних услова из датог (члана) Закона. Имајући у виду наведено, овај орган је схватања да је у конкретном поступку набавке који има за предмет набавке - ангажовање аутодизалица и вучног возила а за које уговорни орган наводи да ће се одвијати за потребе преноса, утовара и истовара одређених машинских склопова унутар рудника, захтјев уговорног органа да понуђачи у вези техничке и професионалне способности понуђача, морају испуњавати услове из члана 48. Закона о рударству ФБиХ, тј. посједовати Рјешење - Сагласност Федералне рударске инспекције за извођење радова у рударству (при чему се у Изјашњењу на жалбу позива на члан 8. став (17) Закона о рударству ФБиХ по коме су рударски радови: радови монтаже, демонтаже и одржавања у рударству) постављен контрадикторно у односу на дефинисани предмет набавке (набавка услуга ангажовања аутодизалица и вучног возила, значи не и радова), при чему уговорни орган у ТД није обезбиједио детаљни опис тражених услуга на начин који би упућивао на околности да се исте могу сматрати рударским радовима у смислу одредби Закона о рударству ФБиХ.

Сходно наведеном, констатује се да је уговорни орган т.13.2.6) ТД поставио супротно одредбама члана 48. став (1) ЗЈН (по којима уговорни орган може, у зависности од врсте, количине или обима, или намјене предмета набавке, захтијевати доказе који се односе на техничку и професионалну способност понуђача), односно 53. став (1) ЗЈН (по којима уговорни орган у тендерској документацији обезбјеђује потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, који су понуђачима довољни за припрему понуде на стварно конкурентној основи).

У односу на навод жалиоца да је главни предмет набавке погрешно означен кодом 45520000-8. Изнајмљивање опреме за земљане радове са руковаоцем, те да је требао бити означен са кодом 45510000-5. Изнајмљивање дизалица са руковаоцем, констатује се да је уговорни орган у Изјашњењу на жалбу истакао да је сагласан да приликом наставка предметног поступка набавке, означени код измијени, на начин да исти гласи : 45510000-5. Изнајмљивање дизалица са руковаоцем.

Имајући у виду наведено, овај орган је основом члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) ЗЈН одлучио као у изреци Рјешења.

5. Поврат уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршиће се посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 86/14).

Поука о правном лијеку:

Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Доставити:

- EURO LIMUN д.о.о. Добој
- ЗД Рудници „Крека“ д.о.о. Тузла
- а/а