**Број: 78-18-O/3-3**

**Дана: 30. 05.2018. године**

**ДОДАТНО ПОЈАШЊЕЊЕ 3**

**ПИТАЊА**

 Поштовани,

Сходно члану 63. став 2. Закона о јавним набавкама и 13. Начелним правним ставом Републичке комисије за заштиту права у поступцима јавних набавки од дана 14.04.2014. године, обраћамо Вам се благовремено, у својству заинтересованог лица у отвореном поступку јавне набавке радова – „Изградња дела ограде са западне стране Клиничког центра Војводине са постављањем колских и пешачких капија“, број: 78-18-0, за коју је дана 26.04.2018. године објављен Позив за подношење понуда на Порталу јавних набавки. Истог дана је објављена и конкурсна документација за предметну јавну набавку.

На основу увида у Позив за подношење понуда у предметном поступку јавне набавке, који је објављен дана 26.04.2018. године, као и извршеног увида у додатна појашњење бр. 1 и бр. 2, као и извршене и објављене измене конкурсне документације (3), уочили смо одређене недостатке и неправилности на које, у својству заинтересованог лица, указујемо и истовремено Вам упућујемо захтев за додатним појашњењем у предметном поступку јавне набавке.

Реч је о следећем:

1. У додатном појашњењу наручиоца бр. 2, од дана 21.05.2018. године, на питање заинтересованог лица које гласи:

„У делу конкурсне документације „Додатни услови за учешће у поступку јавне набавке из чл. 76 Закона“, наручилац је, између осталог навео захтев:

„ 1. Понуђач има минимум петнаест (15) запослених лица грађевинске струке и једног дипломираног инжењера грађевинске струке са лиценцом 410 или 411.“

Као доказ испуњености наведеног додатног услова, у погледу кадровског капацитета, за правна лица / предузетнике / физичка лица, наручилац је предвидео:

За радно ангажовање: М-А (стари М2) образац или Уговор о привременим и повременим пословима или уговор о допунском раду, или други уговор о радном ангажовању у вези са захтевом предметне јавне.

За стручну спрему: Радна књижица или диплома.

За дипломираног инжењера грађевинске струке: Лиценца 410 или 411; Потврда Инжењерске коморе Србије да су лиценце важеће.“

Из наведеног захтева да понуђач мора располагати са минимално петнаест (15) запослених лица грађевинске струке, не може се на јасан и недвосмислен начин утврдити који профили грађевинских радника су неопходни за извршења предметне јавне набавке, те је доказ испуњавања наведеног услова „За стручну спрему: Радна књижица или диплома“ нејасан.

Наша питања гласе:

1.1. Шта наручилац подразумева под термином „лица грађевинске струке?

1.2. Коју стручну спрему требају грађевински радници поседовати, да би понуђач испунио наведени додатни услов у погледу кадровског капацитета?

Молимо наручиоца да на јасан и недвосмислен начин одговори на постављена питања, како би заинтересована лица могла да сачине прихватљиву понуду, у складу са чл. 61. став1. ЗЈН.

Наручилац је дао следећи одговор:

„Наручилац ће приступити измени конкурсне документације.“

Дана 24.05.2018. године наручилац је објавио измену конкурсне документације бр. 2. и у горе наведеном делу кадровског капацитета извршио измену предметне конкурсне документације, која после измене гласи:

„Понуђач има минимум петнаест (15) запослених лица грађевинске (монтери, зидари, тесари, армирачи, гипсари, фасадери, молери, керамичари итд) или машинске (бравари, заваривачи) струке и једног дипломираног инжењера грађевинске струке са лиценцом 410 или 411.“

Као доказ испуњености наведеног додатног услова, у погледу кадровског капацитета, за правна лица / предузетнике / физичка лица, наручилац захтева:

„1. За радно ангажовање: М-А (стари М2) образац или Уговор о привременим и повременим пословима или уговор о допунском раду, или други уговор о радном ангажовању у вези са захтевом предметне јавне.“

„2. За стручну спрему: Радна књижица или диплома.“

„3. За дипломираног инжењера грађевинске струке: Лиценца 410 или 411.“

„4. Потврда Инжењерске коморе Србије да су лиценце важеће.“

Односно, на питање заинтересованог лица које гласи: „Шта наручилац подразумева под термином „лица грађевинске струке?“, наручилац је дао одговор: „монтери, зидари, тесари,

армирачи, гипсари, фасадери, молери, керамичари итд) или машинске (бравари, заваривачи) струке и једног дипломираног инжењера грађевинске струке са лиценцом 410 или 411.“

**Имајући у виду да је предмет јавне набавке „Изградња дела ограде са западне стране Клиничког центра Војводине са постављањем колских и пешачких капија“, указујемо наручиоцу да захтевани додатни услов у погледу минималног кадровског капацитета понуђача да располажу лицима грађевинске струке - гипсари, молери и керамичари није у логичкој вези са предметом јавне набавке, односно није у логичкој вези са изградњом ограде и са постављањем колских и пешачких капија.**

**Чланом 9. став 1. ЗЈН је прописано да је наручилац дужан да у поступку јавне набавке прибави добра, услуге или радове одговарајућег квалитета, имајући у виду сврху, намену и вредност јавне набавке.**

**Ставом 2. истог члана је прописано да је наручилац дужан да обезбеди да се поступак јавне набавке спроводи и додела уговора врши у роковима и на начин прописан овим законом, са што мање трошкова везаних за поступак и извршење јавне набавке.**

**Чланом 10. став 1. ЗЈН је прописано да је наручилац дужан да у поступку јавне набавке омогући што је могуће већу конкуренцију.**

**Ставом 2. истог члана је прописано да наручилац не може да ограничи конкуренцију, а посебно не може онемогућавати било којег понуђача да учествује у поступку јавне набавке неоправданом употребом преговарачког поступка, нити коришћењем дискриминаторских услова, техничких спецификација и критеријума.**

**Чланом 12. став 1. ЗЈН је прописано да је наручилац дужан да у свим фазама поступка јавне набавке обезбеди једнак положај свим понуђачима.**

**Ставом 2. истог члана је прописано да наручилац не може да одређује услове који би значили националну, територијалну, предметну или личну дискриминацију међу понуђачима, нити дискриминацију која произилазила из класификације делатности коју обавља понуђач.**

**Чланом 61. став 1. ЗЈН је прописано да је наручилац дужан да припреми конкурсну документацију тако да понуђачи на основу ње могу да припреме прихватљиву понуду.**

**Чланом 76. став 1. ЗЈН је прописано да наручилац у конкурсној документацији одређује додатне услове за учешће у поступку јавне набавке.**

**Ставом 2. истог члана је прописано да наручилац у конкурсној документацији одређује додатне услове за учешће у поступку јавне набавке у погледу финансијског, пословног, техничког и кадровског капацитета увек када је то потребно имајући у виду предмет јавне набавке.**

**Ставом 6. истог члана је прописано да наручилац одређује услове за учешће у поступку тако да ти услови не дискриминишу понуђаче и да су у логичкој вези са предметом јавне набавке.**

**Сходно напред наведеном, одредба члана 76. став 2. ЗЈН, даје наручиоцу могућност дефинисања додатних услова чија ће испуњеност подразумевати да он, приликом избора понуде, изабере понуду оног понуђача који сходно својим капацитетима може успешно да реализује уговор који буде закључен по основу сваког конкретног поступка јавне набавке. Могућност дефинисања додатних услова за учешће у поступку јавне набавке, међутим закон ограничава на начин који подразумева да је оно дозвољено ако је то потребно, имајући у виду предмет јавне набавке, а што заправо, подразумева да наручилац мора оправдати присуство истих у предметном поступку јавне набавке.**

**У конкретном случају, како из утврђених околности произилази, не следи несумњив закључак да је наведени додатни услов у погледу кадровског капацитета који се односи на учешће радника образовних профила „гипсари, молери и керамичари“ у извођењу радова изградње ограде и са постављањем колских и пешачких капија неопходан и да утиче на квалитет ограде и постављање колских и пешачких капија.**

**Ако претпоставимо да је на пример, неопходно учешће керамичара у извођењу предметних радова, неопходно је да наручилац наведе површину, димензије (и остале неопходне информације) керамичких плочица које ће се уграђивати у ограду и колске и пешачке капије.**

**Ако претпоставимо да је неопходно учешће гипсара у извођењу предметних радова, неопходно је да наручилац наведе површину и димензије (и остале неопходне информације) површине на којима ће гипсар дати свој допринос квалитетном извођењу предметних радова.**

**И, ако претпоставимо да је неопходно учешће молера у извођењу предметних радова, неопходно је да наручилац наведе површину и димензије (и остале неопходне информације) површине на којима ће молер обављати молерске послове.**

**И, молимо наручиоца, да на јасан и недвосмислен начин дефинише израз „итд“ дат у описаним профилима грађевинске струке**.

На питање бр. 2. које гласи: „Коју стручну спрему требају грађевински радници поседовати, да би понуђач испунио наведени додатни услов у погледу кадровског капацитета?“, наручилац није дао одговор и ако је у одговору навео да ће извршити измену.

**Молимо наручиоца да наведе наведе на јасан и недвосмислен начин наведе коју стручну спрему и који степен стручне спреме захтева за грађевинске раднике или уколико не наведе јасно и прецизно стручну спрему и неопходан степен стручне спреме грађевинских радника, да из начина доказивања поседовања истог изостави „радну**

**књижицу или диплому“, јер је тај доказ несврсисходан, ако јасно није наведено који услов се испуњава поседовањем радне књижице или дипломе.**

**Подсећамо наручиоца, у складу са Законом о раду и пратећим подзаконским актима, Уговор о раду је примарни и најстарији правни институт о успостављању и регулисању радних односа, који је саставни део јединствене групације *locatio conductio.***

**Уговор о раду је двострано теретан уговор, по коме радник улаже радну снагу, стручне способности, посебна знања, радне способности, одговорност, марљивост и друге радне врлине, а послодавац (понуђач) му плаћа накнаду (зараду) за уложени рад.**

**Уговором о раду се успоставља радни однос са одређеним правима, обавезама и одговорностима, а са друге стране, као акт уређивања радног односа (права и обавезе уговорних страна), уговор о раду има нормативно дејство.**

**Сходно свему наведеном, нема законског основа да се Уговор о раду, као правни акт сматра недовољним доказом за горе наведени услов у погледу кадровског капацитета.**

**Молимо наручиоца да на јасан и недвосмислен начин одговори на постављена питања и да изврши измену и уреди предметну конкурсну документацију у складу са чл. 61. став 1. ЗЈН, како би понуђачи могли сачинити прихватљиву понуду.**

2. У додатном појашњењу наручиоца бр. 2, од дана 21.05.2018. године, на питање заинтересованог лица које гласи:

„У делу конкурсне документације „Додатни услови за учешће у поступку јавне набавке из чл. 76 Закона“, наручилац је, између осталог навео захтев:

„2. Понуђач има минимум два доставна возила носивости 2 тоне.“

Као доказ испуњености наведеног додатног услова, у погледу техничког капацитета, за правна лица / предузетнике / физичка лица, наручилац је предвидео:

„Саобраћајне дозволе; очитане саобраћајне дозволе; Уговор о закупу или лизингу или други основ којим се доказује поседовање возила.“

Чланом 76. став 1. ЗЈН је прописано да наручилац у конкурсној документацији одређује додатне услове за учешће у поступку јавне набавке.

Ставом 2. истог члана је прописано да наручилац у конкурсној документацији одређује додатне услове за учешће у поступку јавне набавке у погледу финансијског, пословног, техничког и кадровског капацитета увек када је то потребно имајући у виду предмет јавне набавке.

Ставом 6. истог члана је прописано да наручилац одређује услове за учешће у поступку тако да ти услови не дискриминишу понуђаче и да су у логичкој вези са предметом јавне набавке.

Додатни услов у погледу техничког капацитета да понуђач има минимум два доставна возила носивости 2 тоне, није у логичкој вези са извршењем предметне јавне набавке, односно са извођењем предметних радова.

Ако наручилац жели извођача радова који ће на несумњив начин квалитетно извршити предметне радове, неопходно је да на јасан начин наведе која возила су неопходна за извршење радова, уз навођење минималне и максималне носивости истих.“, наручилац је дао следећи одговор:

„Наручилац ће приступити измени конкурсне документације.“

Дана 24.05.2018. године наручилац је објавио измену конкурсне документације бр. 2. и у горе наведеном делу техничког капацитета извршио измену предметне конкурсне документације, која после измене гласи:

„Понуђач има минимум два доставна возила носивости минимално 2 тоне.“

Као доказ испуњености наведеног додатног услова, у погледу техничког капацитета, за правна лица / предузетнике / физичка лица, наручилац захтева:

„1. Саобраћајне дозволе; очитане саобраћајне дозволе и 2. Уговор о закупу или лизингу или други основ којим се доказује поседовање возила.“

**Још једном, подсећамо наручиоца, предмет јавне набавке јесте извођење радова, а не набавка добара, те је захтев за поседовањем ДОСТАВНОГ возила нејасан и није у логичкој вези са предметом јавне набавке, односно са извођењем радова.**

**Молимо наручиоца, да ако жели извођача радова који ће на несумњив начин квалитетно извршити предметне радове, неопходно је да на јасан начин наведе која возила су неопходна за извршење радова, уз навођење минималне и максималне носивости истих.**

**Молимо наручиоца да изврши измену и уреди предметну конкурсну документацију у складу са чл. 61. став 1. ЗЈН, како би понуђачи могли сачинити прихватљиву понуду.**

**ОДГОВОРИ**

Наручилац је у предметној јавној набавци поставио додатне услове за учешће у поступку јавне набавке у складу са чланом 76. Закона о јавним набавкама, те је сходно наведеном члану поставио тачку 1. и 2. Додатних услова као захтев у погледу кадровског и техничког капацитета који потенцијални понуђачи морају да испуне.

Постављајући услове за учешће у поступку јавне набавке наручилац се првенствено руководи својим објективним потребама а не могућностима и пословним способностима потенцијалних понуђача.

Наручилац ће једном делу приступити измени конкурсне документације.

Наручилац скреће пажњу свим потенцијалним понуђачима да приликом подношења понуда имају законску могућност да поднесу понуду са подизвођачима у складу са чланом 80. Закона о јавним набавкама, као и да поднесу заједничку понуду у складу са чланом 81. Закона о јавним набавкама, те на законит начин испуне постављене додатне услове из конкурсне документације.

С поштовањем,

Комисија за јавну набавку 78-18-O