



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0902-214/2021

ESJN: 12510

Podgorica, 11.02.2022.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, broj 74/19) i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku („Sl. list CG“, broj „Sl. list CG“, br. 56/14, 20/15, 40/16 i 37/17), u postupku po žalbi „Danlab“ d.o.o. Podgorica od 24.12.2021.g. izjavljenoj protiv odluke JZU Zavod za transfuziju krvi Crne Gore broj 02-2618/1 od 17.12.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 11.02.2022.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Djelimično se usvaja žalba „Danlab“ d.o.o. Podgorica od 24.12.2021.g., pa se poništava odluka JZU Zavod za transfuziju krvi Crne Gore broj 02-2618/1 od 17.12.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se JZU Zavod za transfuziju krvi Crne Gore da u roku od 15 dana od dana objavljivanja ovog rješenja otkloni nepravilnosti na koje mu je ukazano ovim rješenjem i o tome obavijesti Komisiju za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u roku od tri dana od dana otklanjanja nepravilnosti.

3. Sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 755,95 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Danlab“ d.o.o. Podgorica u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 7 od 01.12.2021.g. za pregovarački postupak bez prethodnog objavljivanja poziva za javno nadmetanje za nabavku centrifuge za izdvajanje krvnih komponenti, JZU Zavod za transfuziju krvi Crne Gore je, kao naručilac, donijela odluku broj 02-2618/1 od 17.12.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „PDG Professional development group“ d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača „Danlab“ d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponuđač "Danlab" d.o.o. Podgorica je dana 24.12.2021.g., preko ESJN, izjavio žalbu protiv navedene odluke naručioca zbog povrede pravila postupka, nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi ističe da je ponuda ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica neispravna iz razloga što je ovaj ponuđač u svojoj ponudi dostavio sertifikat ISO 13485:2016, koji nije ISO sertifikat za proizvodnju, servis i prodaju zahtijevane centrifuge (što u samom dokumentu mora biti striktno navedeno), već se isti odnosi na proizvodnju CO2 inkubatora i kabineta. Ističe da su i on i ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica ponudili identičan aparat čiji je proizvođač firma Thermo Electron LED GmbH iz Osterode am Harz, Njemačka, kako je navedeno u važećim CE, EC i ISO 13485:2016 sertifikatima, koje je on (žalilac) dostavio uz svoju ponudu, iz čega proizilazi da je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica dostavio dokument za potpuno druge aparate, kojom nije obuhvaćena i centrifuga koja je bila predmet nabavke, pa samim tim ni priloženi sertifikat nije validan. Dalje ističe da je ponuda ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica neispravna iz razloga što isti nije dostavio dokaz da se medicinsko sredstvo nalazi u prometu u zemlji proizvođača, već je umjesto toga dostavio prilog skinut sa interneta od strane FDA-Food and Drug Administration-Amerika, iz kojeg nije vidljivo ono za što se tražio sertifikat, odnosno da se ponuđeno sredstvo nalazi u prometu u zemlji proizvođača, u konkretnom slučaju u Njemačkoj. Takođe ističe da je ponuda ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica neispravna iz razloga što je u svojoj ponudi dostavio Deklaraciju o konformitetu sa brojem CE 0843 (broj identifikacionog tijela), koja nije u saglasnosti sa predatim EC sertifikatom oznake CE 1434, a pored toga na navedenoj deklaraciji nije naglašen broj EC sertifikata 1434-MDD-171/2019, što je nedopustivo iz razloga što broj EC sertifikata i CE znak moraju biti u skladu jedan sa drugim, odnosno moraju imati iste brojeve jer su vezani, tj. oslanjaju se jedan na drugog. Ističe da je iz svega navedenog evidentno da je naručilac u postupku pregleda i ocjene ponuda nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu da li je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica ispunio uslov za obavljanje djelatnosti. Dalje navodi da je pobijana odluka nezakonita, imajući u vidu da je u istoj navedeno da je ponuda ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica najpovoljnija, ali se u uvodu nigdje ne navodi i da je ponuda ovog ponuđača ispravna. U konačnom ističe da je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica ponudu podnio dana 08.12.2021.g. u 08:58 časova, ali je u izjavi privrednog subjekta upisao datum 06.12.2021.g., što navodi na zaključak da je ovaj ponuđač kroz izjavu privrednog subjekta garantovao da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove dva dana prije slanja ponude, tako da ista ne proizvodi pravno dejstvo u smislu ispunjavanja svih uslova na dan slanja ponuda.

Naručilac je dana 29.12.2021.g. dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta i odgovor na žalbu u kojem ističe da je ista neosnovana, a nakon Zahtjeva Komisije za zaštitu prava broj UP. 0902-214-1/2021 od 25.01.2022.g., dana 31.01.2022.g. dostavio preostali dio spisa predmeta.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, odgovor na žalbu, pobijanu odluku i ostale spise predmeta i utvrdila sljedeće:

Neosnovan je žalbeni navod žalioca da je pobijana odluka nezakonita zato što je u istoj navedeno da je ponuda ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica najpovoljnija, ali da nigdje nije navedeno da je ista ispravna.

Ovo iz razloga što je članom 143 stav 1 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), propisano da se odlukom o izboru najpovoljnije ponude odlučuje o najpovoljnijoj ponudi, ispravnim i neispravnim ponudama, tako da iz navedene zakonske odredbe proizilazi da je najpovoljnija ponuda prethodno ocijenjena kao ispravna, pa samim tim ne postoji obaveza naručioca da prilikom donošenja odluke o izboru najpovoljnije ponude u dispozitivu navodi da je najpovoljnija ponuda istovremeno i ispravna.

Neosnovan je žalbeni navod žalioca da je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica ponudu podnio dana 08.12.2021.g. u 08:58 časova, ali je u izjavi privrednog subjekta upisan datum 06.12.2021.g., što navodi na zaključak da je ovaj ponuđač kroz izjavu privrednog subjekta garantovao da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove dva dana prije slanja ponude, tako da dostavljena izjava ne proizvodi pravno dejstvo u smislu ispunjavanja svih uslova na dan slanja ponuda. Ovo iz sljedećeg razloga:

Članom 111 stav 1 ZJN propisano je da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, te stavom 4 navedenog člana ovog zakona propisano da izjavom podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponude, garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke. Naručilac je tačkom 7 tenderske dokumentacije predvidio da se ponude podnose preko ESJN-a, zaključno sa danom 08.12.2021.g. do 10 sati.

Ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica je svoju ponudu podnio dana 08.12.2021.g. u 8:58 časova, te uz ponudu dostavio svoju izjavu privrednog subjekta sačinjenu dana 06.12.2021.g. u kojoj je u završnoj klauzuli navedeno: "Privredni subjekat garantuje da su prethodno navedeni podaci u djelovima I-VI tačni, istiniti i provjerljivi, te da prihvata svaku eventualnu odgovornost u vezi sa tim. Privredni subjekat se obavezuje da će na zahtjev naručioca dostaviti pravno relevantne dokaze za potvrđivanje navoda u izjavi".

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno proizilazi da se u predmetnom postupku javne nabavke ponuda može podnijeti od dana objavljivanja tenderske dokumentacije do zaključno sa danom 08.12.2021.g., a da shodno članu 111 stav 4 ZJN ponuđač svojom izjavom privrednog subjekta garantuje da do isteka roka za podnošenje ponuda ispunjava sve uslove za učešće u postupku javne nabavke predviđene tenderskom dokumentacijom, što je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica u konkretnom slučaju svojom izjavom i učinio. Shodno navedenom, izjava privrednog subjekta ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica predstavlja validan dokaz za dokazivanje ispunjenosti uslova zahtijevanih tenderskom dokumentacijom, jer u suprotnom bi se ponuda, a samim tim i izjava privrednog subjekta morala sačinjavati isključivo na dan isteka roka za podnošenje ponuda.

Osnovan je žalbeni navod žalioca da je naručilac u postupku pregleda i ocjene ponuda nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu da li je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica ispunio uslove za obavljanje djelatnosti. Ovo iz sljedećih razloga:

Naručilac je u tenderskoj dokumentaciji, u dijelu "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", kao uslov za obavljanje djelatnosti, predvidio sljedeće: "U postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji posjeduje ovlaštenje (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) u skladu sa zakonom što se dokazuje dostavljanjem ovlaštenja za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt nadležnog organa za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke): naručilac se u skladu sa članom 85 Zakona o javnim nabavkama, obratio Institutu za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore Zahtjevom broj 01-332 od 26.01.2021.godine (01-1826 od 16.08.2021.), za mišljenje o dozvolama (licencama) koje ponuđač treba da posjeduje. Po podnijetom Zahtjevu Institut za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore je dao mišljenje broj 2070/21/1715/2-5481 od 03.09.2021.) da u predmetnom postupku javne nabavke može da učestvuje samo ponuđač koji posjeduje: Rješenje o upisu u registar prometa na veliko medicinskim sredstvima: dozvola za medicinska sredstva, a njegovu distribuciju na teritoriji Crne Gore može vršiti jedan ili više ovlašćenih distributera odnosno veleprodaja) - Rješenje o upisu/obnovi upisa u registar ponuđenog medicinskog sredstva izdato od Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore (U skladu sa članom 37 Zakona o medicinskim sredstvima ("Sl.list RCG, br.79/04, i "Sl.list CG, br.53/09) ili potvrdu o prijemu zahtjeva za obnovu rješenja o upisu u registar medicinskih sredstava (uz dostavljanje rješenja kojem je istekla važnost), izdatu od Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore. (U slučaju da ponuđač nije nosilac upisa ponuđenog medicinskog sredstva obavezan je da dostavi ovlaštenje od lica koje je izvršilo upis ponuđenog medicinskog sredstva). Ukoliko neki od proizvoda koji su predmet ove nabavke ne pripadaju grupi medicinskih sredstava potrebno je da ponuđač dostavi mišljenje Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore da se taj proizvod ne smatra medicinskim sredstvom. Izuzetno, ako neko od ponuđača nudi medicinsko sredstvo koje nije upisano u registar medicinskih sredstava kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, a ukoliko je to medicinsko sredstvo registrovano u zemljama Evropske unije, SAD, Kanadi, Švajcarskoj, Norveškoj i zemljama bivše SFRJ, ponuđač je dužan da dostavi: CE znak u zavisnosti od klase; Sertifikat o sistemu kvaliteta ISO 13485; Dokaz da se medicinsko sredstvo nalazi u prometu u zemlji proizvođača; Deklaracija o konformitetu". Takođe, naručilac je tačkom 5 tenderske dokumentacije predvidio da se CE znak, deklaracija o konformitetu, ovlaštenja proizvođača/distributera i katalog mogu dostaviti na engleskom jeziku.

Ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica je u finansijskom dijelu ponude naveo da nudi aparat za centrifugu proizvođača Thermo Electron LED GmbH (Thermo Fisher Scientific), model 75007674. Takođe, ovaj ponuđač je u izjavi privrednog subjekta, u dijelu koji se odnosi na uslove sposobnosti privrednog subjekta (sposobnost za obavljanje djelatnosti), na pitanje da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenje za obavljanje djelatnosti koja je predmet

nabavke (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt nadležnog organa za obavljanje djelatnosti) zahtijevan tenderskom dokumentacijom, naveo da posjeduje traženo ovlaštenje, te naveo sljedeće dokaze: Deklaracija o konformitetu od 28.04.2017.g. od Thermo Fisher Scientific (Thermo Electron LED GmbH); ISO 13485 broj Q5 060533 0019 od 25.11.2021.g. Thermo Electron LED GmbH; FDA regulacioni broj 864.9275, Thermo Fisher Scientific /Thermo Electron LED GmbH; EC sertifikat broj 1434-MDD-171/2019 od 11.04.2019.g. Thermo Electron GmbH. Takođe, ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica je, u skladu sa mogućnošću predviđenom tačkom 5 tenderske dokumentacije, u svojoj ponudi dostavio sljedeću dokumentaciju na engleskom jeziku: Declaration of conformity CE 0843 Thermo Fisher Scientific Osterode am Harz Germany; Declaration of conformity Thermo Fisher Scientific, Appendix I; Certificate No. Q5 060533 0019 Rev. 01 Thermo Electron LED GmbH Langenselbold Germany; Certificate EC No. 1434-MDD-171/2019 (directive 93/42/EEC concerning medical devices, Thermo Electron LED GmbH Osterode am Harz Germany; Annex no. 1 to certificate; FDA Establishment registration & Device Listing; Food and Drug Administration/Federal Register, Department of health and human services.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se ista odnosi na ocjenu ispravnosti ponude ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica, naveo da je ovaj ponuđač, u dijelu dokazivanja uslova za učešće u postupku, dostavio: "...-CE 0843 Declaration of conformity Thermo Fisher od 28.04.2017. godine; -Certificate Thermo Electron Led GmbH EN ISO 13485:2016 od 25.11.2021. godine; -Certificate Directive 93/42/EEC Thermo Electron Led GmbH CE 1434 od 11.04.2019. godine; Annex 1 TO Certificate Directive CE 1434; -Establishment Registration&Device Listing Thermo Electron Led GmbH od 1.10.2021. godine; - Department of health and human services, Food and Drug Administration/Federal Register od 2.2.1998. godine", zatim naveo: "Finansijski dio ponude: ... Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je utvrdila da je ponuđač u finansijskom dijelu ponude ponudio tehničku specifikaciju u skladu sa definisanom tehničkom specifikacijom predmeta nabavke, opisan je predmet nabavke, navedene su bitne karakteristike, jedinica mjere, količine, kao i jedinična cijena", te naveo: "Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke na osnovu gore navedenih činjenica i dokaza, nalazi da je ponuda ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica dostavljena putem ESJN-a ispravna u smislu člana 132 Zakona o javnim nabavkama...".

Shodno članu 5 stav 5 ZJN, naručilac je na zahtjev Komisije za zaštitu prava dana 31.01.2022.g. dostavio prevod naznačenih dokaza na crnogorski jezik od strane ovlaštenog tumača za engleski jezik Marka Radovića.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja je nejasno i ne može se zaključiti kako je naručilac prilikom donošenja pobijane odluke utvrdio da je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica dostavljenim dokazima dokazao da ispunjava tenderskom dokumentacijom zahtijevane uslove za obavljanje djelatnosti. Naime, imajući u vidu da je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica u finansijskom dijelu ponude ponudio aparat za centrifugu proizvođača Thermo Electron LED GmbH (Thermo Fisher Scientific), te u ponudi, kao

dokaz o ispunjenosti predviđenih uslova za obavljanje djelatnosti, dostavio deklaraciju o konformitetu CE 0843 i sertifikat EZ broj 1434-MDD-171/2019 iz kojih proizilazi da je proizvođač ponuđenog aparata za centrifugu Thermo Electron LED GmbH 37520 Osterode am Harz, Njemačka, zatim dostavio sertifikat broj Q5 060533 0019 rev.01 iz kojeg proizilazi da je proizvođač ponuđenog aparata za centrifugu Thermo Electron LED GmbH 63505 Langelsebold, Njemačka, te dostavio izvod iz registra preduzeća i popisa uređaja Uprave za hranu i lijekove SAD i izvod iz spiska Ministarstva zdravlja i socijalnih usluga iz kojih proizilazi da je zemlja proizvodnje ponuđenog aparata SAD, to je iz obrazloženja pobijane odluke nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da se navedeni dokazi odnose na ponuđeni aparat Thermo Electron LED GmbH (Thermo Fisher Scientific), imajući u vidu da iz jednog dijela dokaza proizilazi da je zemlja porijekla ponuđenog aparata za centrifugu Njemačka, odnosno navode se dva grada u Njemačkoj kao mjesta proizvodnje, a iz drugog dijela dokaza proizilazi da je zemlja porijekla ponuđenog aparata SAD, a pri tom se iz finansijskog dijela ponude ponuđača "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica ne može utvrditi koja je zemlja porijekla ponuđenog aparata za centrifugu.

Pri ovakvom stanju stvari, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu da li je ponuđač "PDG Professional development group" d.o.o. Podgorica dostavljenim dokazima dokazao da ispunjava tenderskom dokumentacijom zahtijevani uslov za učešće u postupku javne nabavke u pogledu obavljanja djelatnosti, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tačka 6 ZJN i članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, te je kao takvu treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, kako bi naručilac otklonio nepravilnosti na koje mu je ukazano, a što je dužan da učini shodno članu 192 stav 3 ZJN.

Budući da je žalba djelimično usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 755,95 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, Komisija za zaštitu prava je odlučila kao u dispozitivu rješenja.

Uputstvo o pravnoj zaštiti

Protiv ovog rješenja može se pokrenuti upravni spor tužbom Upravnom sudu Crne Gore u roku od 20 dana od dana objavljivanja ovog rješenja na ESJN i na internet stranici Komisije za zaštitu prava.

Danom objavljivanja ovog rješenja na ESJN i na internet stranici Komisije za zaštitu prava, smatra se da je rješenje uredno dostavljeno strankama u postupku, shodno članu 193 stav 4 ZJN.

Zamjenik predsjednika,

Jelica Bošković



Dostavna naredba:

- Objaviti rješenje na ESJN i na internet stranici Komisije za zaštitu prava u roku od tri dana od dana donošenja rješenja.
- dostaviti u a/a.