



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0906-120/2022

ESJN: 20900

Podgorica, 11.11.2022.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", br. 56/14, 20/15, 40/16 i 37/17), u postupku po žalbi "Farmalab" d.o.o. Podgorica od 19.08.2022.g., izjavljenoj protiv odluke Instituta za javno zdravlje Crne Gore broj 01-7418 od 12.08.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude za partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56, na sjednici održanoj dana 11.11.2022.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Farmalab" d.o.o. Podgorica od 19.08.2022.g., pa se poništava odluka Instituta za javno zdravlje Crne Gore broj 01-7418 od 12.08.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude u dijelu u kojem se odnosi na partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56 i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje u dijelu koji se odnosi na navedene partije.

2. Nalaže se Institutu za javno zdravlje 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 1.153,10 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Farmalab" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 3/III-2022 (01-5109), za otvoreni postupak javne nabavke testova i reagensa za mikrobiologiju, po partijama, Institut za javno zdravlje Crne Gore je, kao naručilac, donio odluku broj 01-7418 od 12.08.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija za partiju 5 (transportni medijum za anaerobe) izabrana ponuda ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, zatim za partiju 9 (brzi imunohromatografski test za detekciju helicobacter pilory Ag u stolici), kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica, zatim ponuda ponuđača „Superlab“ d.o.o. Nikšić ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, ponuda ponuđača „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao trećerangirana, a ponuda

ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao četvrtorangirana, za partiju 24 (antivirusna antitijela) kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica, dok je ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao neispravna, za partiju 30 (elisa testovi za detekciju antitijela u likvoru) kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica, dok je ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao neispravna, za partiju 31 (brzi imunohromatografski testovi I) kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, zatim ponuda ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao trećorangirana, te za partiju 56 (brzi imunohromatografski testovi – paraziti i protozoe) kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponuđač "Farmalab" d.o.o. Podgorica je dana 19.08.2022.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca u dijelu u kojem se odnosi na partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56, zbog nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da ponuđač „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponuđač „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponuđač „Superlab“ d.o.o. Nikšić, nijesu u svojoj ponudi naveli način na koji su dostavili garanciju ponude, što je suprotno članu 122 stav 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) i Pravilniku o sadržaju ponude, u kojem je navedeno da je ponuđač dužan da u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN navede na koji način je dostavio ostale djelove ponude koji moraju biti dostavljeni naručiocu prije isteka roka za dostavljanje ponude. Dalje, ističe da je Komisija za zaštitu prava uspostavila pravnu praksu kojom propusti ovog tipa, tj. nenavodenje načina na koji je dostavljena garancija ponude, imaju za rezultat neispravnost ponude, u prilog čega se poziva na rješenje Komisije za zaštitu prava broj UP.0904-80/2022 od 23.06.2022.g. Takođe, ističe da je naručilac njegovu ponudu nezakonito odbio kao neispravnu za partije 24 i 30, iz razloga što nije dostavio rješenja o upisu proizvoda u registar medicinskih sredstava, jer usljed neispravnosti ponude ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica za partije 24 i 30 zbog prethodno navedenih razloga, njegova ponuda je ispravna budući da ispunjava uslov iz tenderske dokumentacije, kojim je predviđeno: "...ako niko od ponuđača čije su ponude ocijenjene kao ispravne ne nudi medicinsko sredstvo koje je upisano u registar medicinskih sredstava kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, uzeće se u razmatranje i ponude ponuđača koji nude medicinsko sredstvo koje nije upisano u Registar, ukoliko je ponuđeno medicinsko sredstvo registrovano u zemljama Evropske Unije, SAD-a, Kanadi, Švajcarskoj, Norveškoj i zemljama bivše SFRJ, za koje moraju dostaviti sljedeću dokumentaciju: a. CE znak u zavisnosti od klase; b. Sertifikat o sistemu kvaliteta ISO 13485; c. Deklaracija o konformitetu; d. Dokaz da se medicinsko sredstvo nalazi u prometu u zemlji proizvođača." U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu u cjelosti i poništi pobijanu odluku, te naloži naručiocu da donese zakonitu odluku kojom će ponude ponuđača „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponuđača „Superlab“ d.o.o. Nikšić, za partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56 ocijeniti kao neispravne, a njegovu ponudu ocijeniti kao ispravnu i prvorangiranu za navedene partije.

Naručilac je dana 23.08.2022.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta i odgovor na žalbu u kojem ističe da su ponuđač „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponuđač

„NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponuđač „Superlab“ d.o.o. Nikšić dostavili garancije ponude u skladu sa uslovom iz predmetne tenderske dokumentacije i postavili na ESJN. Dalje, ističe da su ponuđač „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica i ponuđač „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica u dijelu ESJN određenom za dostavljanje garancije ponude priložili kopiju garancije ponude, dok je ponuđač „Superlab“ d.o.o. Nikšić u dijelu „odgovor“ naveo „dostavljeno“. Takođe, ističe da je ponuđač „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica za partije 24 i 30 dostavio tenderskom dokumentacijom traženo rješenje o registraciji kod CALIMS-a, tako da on nije bio u mogućnosti da izabere ponuđača koji nije dostavio traženo rješenje, zbog čega je ponuda žalioца ocijenjena kao neispravna. Posebno ističe da je žalilac svih prethodnih godina, ne računajući tender Instituta za javno zdravlje 2021. g. učestvovao na navedenim partijama sa ili bez rješenja iz 2012. g., koje je u skladu sa zakonom bio u obavezi da produži zaključno sa aprilom 2021. g., a za pojedine stavke i bez rješenja. Naime, ističe da kako u tom periodu niko od potencijalnih ponuđača nije posjedovao registraciju traženih stavki kod CALIMS-a, ponuda žalioца je uvijek bila prihvaćena kao validna. Dalje, ističe da su u međuvremenu ponuđači „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Superlab“ d.o.o. Nikšić uredno registrovali sve navedene stavke za partije 24 i 30, što su dokazali dostavljanjem važećih rješenja CALIMS-a, tako da on ponude ovih ponuđača ni po kom pravnom osnovu nije mogao da ocijeniti kao neispravne, osim ponude žalioца koji nema rješenje CALIMS-a.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, odgovor na žalbu, pobijanu odluku i ostale spise predmeta i utvrdila da je žalba osnovana iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 122 stav 2 ZJN propisano je da ako se ponuda dijelom podnosi putem ESJN, a dijelom neposredno ili putem pošte, ponuđač je dužan da u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN-a navede na koji način je dostavio ostale djelove ponude, dok je odredbom člana 133 tačka 1 ZJN propisano da je neispravna ponuda koja nije sačinjena na način utvrđen tenderskom dokumentacijom u skladu sa ovim zakonom.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u dijelu "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", između ostalog, predvidio: „Ponuđač je dužan dostaviti bezuslovnu i na prvi poziv naplativu garanciju ponude u iznosu od 2% procijenjene vrijednosti nabavke, kao garanciju ostajanja u obavezi prema ponudi u periodu važenja ponude i 8 dana nakon isteka važenja ponude. Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude; 2) ne dostavi zahtjevane dokaze prije potpisivanja ugovora; 3) odbije da potpiše ugovor o javnoj nabavci ili okvirni sporazum; ili 4) u izjavi privrednog subjekta navede netačne činjenice o ispunjenosti uslova iz člana 111 stav 4 Zakona o javnim nabavkama. Garancija ponude se dostavlja: - neposrednom predajom na arhivi naručioca na adresi Institut za javno zdravlje Crne Gore, Džona Džeksona bb Podgorica – preporučenom pošiljkom sa povratnicom na adresi Institut za javno zdravlje Crne Gore, Džona Džeksona bb Podgorica, s tim što garancija ponude mora biti uručena od strane poštanskog operatera najkasnije do roka određenog za podnošenje ponude, radnim danima od 9:00 do 15:00 sati, zaključno sa danom 18.07.2022. godine do 12 sati“.

Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom pod tačkom 11. dao Uputstvo za sačinjavanje ponude, kojim je u stavu 1 predvidio da se ponuda sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvom za sačinjavanje i podnošenje ponude, dok je u Uputstvu ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda, koje čini sastavni dio navedenog pravilnika u tački 2 stav 4 (način podnošenja ponuda)

predviđeno da je ponuđač dužan da u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN-a navede na koji je način dostavio ostale dijelove ponude koji moraju biti dostavljeni naručiocu prije isteka roka za dostavljanje ponude.

Nadalje, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u dijelu "drugi uslovi" predvidio: "Izuzetno, ako niko od ponuđača čije su ponude ocijenjene kao ispravne ne nudi medicinsko sredstvo koje je upisano u registar medicinskih sredstava kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, uzeće se u razmatranje i ponude ponuđača koji nude medicinsko sredstvo koje nije upisano u Registar, ukoliko je ponuđeno medicinsko sredstvo registrovano u zemljama Evropske Unije, SAD-a, Kanadi, Švajcarskoj, Norveškoj i zemljama bivše SFRJ, za koje moraju dostaviti sljedeću dokumentaciju: a. CE znak u zavisnosti od klase; b. Sertifikat o sistemu kvaliteta ISO 13485; c. Deklaracija o konformitetu; d. Dokaz da se medicinsko sredstvo nalazi u prometu u zemlji proizvođača".

Ponuđač „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponuđač „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponuđač „Superlab“ d.o.o. Nikšić podnijeli su ponudu za partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56, na način što su dio ponude podnijeli putem ESJN-a, a dio ponude, odnosno bankarsku garanciju neposredno na arhivi naručioca. Međutim, ovi ponuđači nijesu u dijelu ponude koju su podnijeli putem ESJN-a naveli na koji su način dostavili bankarske garancije, iako su to bili dužni da učine shodno članu 122 stav 2 ZJN, tački 11 stav 1 predmetne tenderske dokumentacije i tački 2 stav 4 Uputstva ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda.

Naime, ponuđač „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica je u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN, pod tačkom "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", u rubrici koja se odnosi na garanciju ponude, kao "odgovor/napomena" naveo: "Garancija ponude", te u dijelu „prilozi“ dostavio kopiju garancije ponude u pdf. formatu izdatu od Hipotekarne banke a.d. Podgorica broj 101-1651/2 od 12.07.2022.g., ali nije u ovom dijelu ponude, kao ni u bilo kojem drugom dijelu ponude, naveo način na koji je dostavio original garanciju ponude. Ponuđač „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica je u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN, pod tačkom "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", u dijelu „prilozi“ dostavio kopiju garancije ponude u pdf. formatu izdatu od NLB Banke a.d. Podgorica broj GC 2022/872 od 05.07.2022.g., ali nije u ovom dijelu ponude, kao ni u bilo kojem drugom dijelu ponude, naveo način na koji je dostavio original garanciju ponude. Ponuđač „Superlab“ d.o.o. Nikšić je u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN, pod tačkom "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", u rubrici koja se odnosi na garanciju ponude, kao "odgovor/napomena" naveo: „garancija dostavljena“, ali nije u ovom dijelu ponude, kao ni u bilo kojem drugom dijelu ponude, naveo način na koji je dostavio original garanciju ponude.

Žalilac je uz svoju ponudu za partije 24 i 30 dostavio neovjerenu kopiju Certificate quality management system EN ISO 13485:2016, Registration N° SX 1483000-1 od 19.05.2020.g. izdatu od EUROIMMUN, Lubeck, Germany, na engleskom jeziku, te neovjerenu kopiju Certificate of marketability AZ LAsD 3317-408-412/20 od 21.10.2020.g. izdatu od Landesamt für soziale Dienste schleswig – Holstein, Department of healthcare, na engleskom jeziku.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu ponuđača „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponuđača „Superlab“ d.o.o. Nikšić, naveo: NeoMedica Montenegro d.o.o. Podgorica: ... Dostavljena je u originalu

garancija ponude NLB AD banke Podgorica, na iznos od 3.639,00 EUR, br. GC2022/872 od 05.07.2022. godine, istek roka garancije 24.10.2022. godine... Superlab d.o.o. Nikšić: Dostavljena je u originalu garancija Erste banka AD Podgorica, br.5400066402 od 18.07.2022. godine, na iznos 514,00 EUR, istek roka garancije 24.10.2022. godine... Inter pharm d.o.o. Podgorica: ... Dostavljena je u originalu garancija ponude Hipotekarne banke AD Podgorica, br. 101-1651/2 od 12.07.2022. godine, na iznos 1.681,20 EUR, istek roka garancije 25.10.2022. godine”.

U odnosu na ponudu žalioaca naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, naveo: “Ponuda ponuđača Farmalab doo Podgorica je neispravna za partiju 30: ELISA TESTOVI ZA DETEKCIJU ANTITIJELA U LIKVORU – partiju 24: ANTIVIRUSNA ANTITIJELA Obrazloženje: Naručilac je u drugim uslovima u postupku naveo da ponuđač mora dostaviti: “Rješenje o upisu/obnovi upisa u registar ponuđenog medicinskog sredstva izdato od Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore (uz dostavljanje rješenja kojem je istekao rok važenja), izdatu od Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore. U slučaju da ponuđač nije nosilac upisa ponuđenog medicinskog sredstva obavezan je da dostavi ovlašćenje od lica koje je izvršilo upis ponuđenog medicinskog sredstva. Ponuđač nije dostavio traženo Rješenje o upisu u registar medicinskih sredstava za sve ponuđene proizvode, iz kojeg razloga, u skladu sa uslovima javnog poziva i tenderskom dokumentacijom, ponuda nije ispravna, s obzirom da je drugi ponuđač za naznačenu partiju izvršio registraciju svih ponuđenih proizvoda kod nadležnog organa Institut za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore isto dokazao dostavljanjem odgovarajućeg rješenja. Na osnovu člana 133 ZJN stav 1 tačka 1 ponuda je neispravna”.

Dakle, iz navedenog jasno proizilazi da naručilac pobijanom odlukom nije potpuno i pravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ponuđača „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponude ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponude ponuđača „Superlab“ d.o.o. Nikšić za partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56 u pogledu ispunjenosti obaveze da se u dijelu ponude koji je podnesen putem ESJN-a navede način na koji je podnesen ostali dio ponude, tj. u konkretnom garancija ponude, te da je na tako utvrđeno činjenično stanje nepravilno primijenio materijalno pravo, kada je ponude ovih ponuđača u naznačenom dijelu ocijenio kao ispravne u smislu člana 132 ZJN. Takođe, budući da je naručilac nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponuda naprijed navedenih ponuđača, to nije bio u mogućnosti da pravilno ocijeni ponudu žalioaca za partije 24 i 30 u pogledu ispunjenosti uslova o zahtijevanom dokazu kvaliteta za ponuđene predmete nabavke. Naime, nakon pravilne ocjene ispravnosti ili neispravnosti ponuda ponuđača „Inter pharm“ d.o.o. Podgorica, ponude ponuđača „NeoMedica Montenegro“ d.o.o. Podgorica i ponude ponuđača „Superlab“ d.o.o. Nikšić za partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56, naručilac će ocijeniti da li je ponuda žalioaca za partije 24 i 30 ispravna ili neispravna, s obzirom na uslove predviđene tenderskom dokumentacijom.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je pobijana odluka nezakonita u dijelu u kojem se odnosi na partije 5, 9, 24, 30, 31 i 56, jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tač. 4, 5 i 6 ZJN i članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, zbog čega je treba poništiti u dijelu koji se odnosi na navedene partije i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje u tom dijelu 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 usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 1.153,10 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 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.