



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0906-36/2023

ESJN: 37955

Podgorica, 09.02.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 214 stav 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", broj 74/19, 3/23 i 11/23) 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 22.12.2022.g. izjavljenoj protiv odluke Zdravstvene ustanove Apoteke Crne Gore "Montefarm" broj 1069/1-5222 od 20.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 09.02.2023.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Farmalab" d.o.o. Podgorica od 22.12.2022.g., pa se poništava odluka Zdravstvene ustanove Apoteke Crne Gore "Montefarm" broj 1069/1-5222 od 20.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude u dijelu u kojem se odnosi na partije 806, 807, 808, 809, 810, 811, 812 i 813 i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.
2. Nalaže se Zdravstvenoj ustanovi Apoteke Crne Gore "Montefarm" da u roku od 15 dana od dana objavljivanja ovog rješenja, otkloni nepravilnosti na koje joj 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 184,00 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 974/1-5222 od 23.11.2022.g. za pregovarački postupak bez prethodnog poziva za nadmetanje za nabavku lijekova, medicinskih sredstava, infuzionih rastvora i preparata za parenteralnu i enteralnu primjenu, po partijama, Zdravstvena ustanova Apoteke Crne Gore "Montefarm" je, kao naručilac, donijela odluku broj 1069/1-5222 od 20.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude (za više partija sa više ponuđača),

kojom je kao najpovoljnija za partiju 806 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, zatim za partiju 807 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, za partiju 808 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, za partiju 809 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, za partiju 810 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, za partiju 811 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, za partiju 812 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, te partiju 813 (aspiracioni kateter) izabrana ponuda "Medicalana" 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 22.12.2022.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu na pobijanu odluku u dijelu koji se odnosi na partije 806, 807, 808, 809, 810, 811, 812 i 813 zbog nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da ponuđač "Medicalana" d.o.o. Podgorica nije u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN-a naveo na koji je način dostavio garanciju ponude, a što je bio dužan da učini u skladu sa članom 122 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) i Pravilnikom o sadržaju ponude u postupku javne nabavke. Smatra da je zbog navedenog propusta ponuda ponuđača "Medicalana" d.o.o. Podgorica neispravna, a time i pobijana odluka nezakonita, u prilogu čega se poziva na rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP.0904-80/2022 od 23.06.2022.g. i broj UP. 0906-120/2022 od 11.11.2022.g. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu u cjelosti, poništi pobijanu odluku u dijelu u kojem se odnosi na partije 806, 807, 808, 809, 810, 811, 812 i 813 i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, naloži naručiocu da otkloni učinjene nepravilnosti i donese novu na zakonu zasnovanu odluku, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 30.12.2022.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta, bez odgovora na žalbu.

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

Predmetni postupak pokrenut je po odredbama ZJN ("Sl. list CG", broj 74/19), tj. prije stupanja na snagu Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", 3/23 i 11/23), te se, shodno članu 214 stav 1 ZJN ima sprovesti po propisima po kojima je započet.

Žalba je osnovana iz sljedećih razloga:

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

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, u dijelu „garancija ponude“ predvidio „Ponuđač je dužan dostaviti безусловnu i na prvi poziv naplativu garanciju ponude u iznosu od 2 % procijenjene vrijednosti javne nabavke, kao garanciju ostajanja u obavezi prema ponudi u periodu važenja ponude i 3 dana nakon isteka važenja ponude. Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude; 2) ne dostavi zahtijevane 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“, te izmjenom tenderske dokumentacije broj 938/1-5222 od 28.11.2022.g. u dijelu "Način, mjesto i vrijeme podnošenja ponuda i otvaranja ponuda" predvidio da se ponude podnose preko ESJN-a zaključno sa danom 07.12.2022. godine do 10:00 sati, te da se dio ponude koji se ne dostavlja preko ESJN-a, a odnosi se na garanciju ponude dostavlja, neposrednom predajom na arhivi naručioca na adresi Ankarski bulevar bb, Podgorica ili preporučenom pošiljkom sa povratnicom na adresi naručioca Ankarski bulevar bb, Podgorica radnim danima od 07:00 do 10:00 sati, zaključno sa danom 07.12.2022.g. do 10:00 sati. Takođe, naručilac je tenderskom dokumentacijom, pod tačkom 15 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.

Ponuđač "Medicalana" d.o.o. Podgorica je dio ponude podnio putem ESJN-a, a dio ponude, odnosno bankarsku garanciju na arhivi naručioca. Naime, ovaj ponuđač je svoju ponudu podnio putem ESJN-a, i u istoj, u dijelu "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", u rubrici "opis" naveo tekst iz tenderske dokumentacije: "Ponuđač je dužan dostaviti безусловnu i na prvi poziv naplativu garanciju ponude u iznosu od 2 % procijenjene vrijednosti javne nabavke, kao garanciju ostajanja u obavezi prema ponudi u periodu

važenja ponude i 3 dana nakon isteka važenja ponude. Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude; 2) ne dostavi zahtijevane 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”, te u rubrici "odgovor/napomena" naveo: „Dostavljena na adresu naručioca ZU Apoteke Crne Gore Montefarm, Ankarski bulevar bb, Podgorica“.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu ponuđača "Medicalana" d.o.o. Podgorica, između ostalog, naveo: "Navedeni ponuđač je u svojoj ponudi dostavio sve dokaze zahtijevane tenderskom dokumentacijom sa kojima je dokazao da ispunjava sve obavezne uslove i uslove sposobnosti za obavljanje djelatnosti. Takođe, navedeni ponuđač je ponudio proizvode za navedene partije koji u potpunosti ispunjavaju tražene uslove iz tehničke specifikacije. Shodno tome utvrđeno je da je ponuda sačinjena u skladu sa Pravilnikom o sadržaju ponude u postupku javne nabavke ("Sl. List CG", broj 71/20)".

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno proizilazi da ponuđač "Medicalana" d.o.o. Podgorica nije u dijelu ponude koji je podnio putem ESJN-a naveo na koji način je dostavio dio ponude koji se ne dostavlja putem ESJN, tj. garanciju ponude, već je naveo samo mjesto gdje je tu garanciju dostavio, iako je to bio dužan da učini u skladu sa tačkom 15 stav 1 tenderske dokumentacije i tačkom 2 stav 4 Uputstva ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda, koje je sastavni dio Pravilnika o sadržaju ponude u postupku javne nabavke („Sl.list CG“, br. 71/20 i 09/21). Naime, budući da je naručilac izmjenom tenderske dokumentacije predvidio da se ponude podnose preko ESJN-a zaključno sa danom 07.12.2022.g. do 10:00 sati, te da se dio ponude koji se ne dostavlja preko ESJN-a, a odnosi se na garanciju ponude dostavlja neposrednom predajom na arhivi naručioca na adresi Ankarski bulevar bb, Podgorica ili preporučenom pošiljkom sa povratnicom na adresi Ankarski bulevar bb, Podgorica, to je ponuđač "Medicalana" d.o.o. Podgorica bio dužan da u dijelu ponude koji je dostavio putem ESJN-a navede da li je garanciju ponude dostavio neposredno na arhivi naručioca ili preporučenom pošiljkom sa povratnicom.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ponuđača "Medicalana" d.o.o. Podgorica u pogledu obaveze navođenja načina dostavljanja garancije ponude, te je na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je ovu ponudu ocijenio kao ispravnu u smislu člana 132 ZJN, zbog čega je pobijana odluka nezakonita u dijelu u kojem se odnosi na partije 806, 807, 808, 809, 810, 811, 812 i 813, jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tač. 5 i 6 ZJN i članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, te je 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 predmetna žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 184,00 eura, u skladu sa članom 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,



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.