



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0904-63/2024

ESJN: 65744

Podgorica, 26.04.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/6-2024 od 15.04.2024.g., na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 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 14.03.2024.g. izjavljenoj protiv odluke Kliničkog centra Crne Gore broj 03/01-36012/18 od 04.03.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 26.04.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Farmalab" d.o.o. Podgorica od 14.03.2024.g., pa se poništava odluka Kliničkog centra Crne Gore broj 03/01-36012/18 od 04.03.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Kliničkom centru 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 11,80 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 133/23 od 07.12.2023.g. za otvoreni postupak javne nabavke robe-nabavku medicinskog potrošnog materijala za potrebe Klinike za ORL, po partijama, Klinički centar Crne Gore, je kao naručilac, donio odluku broj 03/01-36012/18 od 04.03.2024.g., o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija za partiju 5, izabrana ponuda ponuđača "Salus" d.o.o. Podgorica, dok je ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica, ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponudač "Farmalab" d.o.o. Podgorica je, dana 14.03.2024.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava i bitne povrede pravila postupka. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je ponuda ponuđača „Salus“ d.o.o. Podgorica neispravna iz razloga što je ovaj ponuđač u finansijskom dijelu ponude naveo da nudi proizvod Provox TubeBrush 8mm, kataloški broj: 7660, proizvođača „Atos Medical“, dok je dopunom ponude dostavio ovlaštenje proizvođača firme „Trachoe Medical GmbH“ a ne od proizvođača „Atos Medical“ koji je naveden kao proizvođač u finansijskom dijelu ponude. Dalje navodi da je u dostavljenom ovlaštenju navedeno da je „Atos Medical AB“ vlasnik firme „Trachoe Medical GmbH“ koja je proizvođač predmetnog proizvoda koji spada u kategoriju Trachoe Care accessories, dok se iz Ovlaštenja posrednika „IGA“ d.o.o. takođe potvrđuje da je proizvođač „Trachoe Medical“ a da je „Atos Medical“ njegov vlasnik, te da su dopunom ponude dostavljeni sertifikati proizvođača „Atos Medical“. Dalje ističe da davalac ovlaštenja „Trachoe Medical“ takođe posjeduje svoje sertifikate, što se može utvrditi uvidom na zvaničnom sajtu ovog proizvođača gdje su javno dostupni EC sertifikat i ISO sertifikat https://assets-global.websitefiles.com/63fdaf5f0c95511c92648681/65685febrcc1e5e6b1304f87_TRACOE%20MDSAP%20ISO%2013485-2016_exp.2025-04-25.pdf. Takođe navodi da iako su u pitanju povezana pravna lica, nejasno je na koji je način naručilac utvrdio ko je stvarni proizvođač predmetnog ponuđenog proizvoda, jer dostavljena dokumentacija (ovlaštenje i sertifikati) ne određuju proizvođača kako je navedeno u finansijskom dijelu ponude., te da cijeneći relevantnim dokazima, dostavljena ovlaštenja u predmetnom postupku, ponuđač „Salus“ d.o.o. Podgorica je u finansijskom dijelu ponude trebao kao proizvođača da navede „Trachoe Medical“ GmbH. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, naloži naručiocu da u ponovnom postupku otkloni učinjene nepravilnosti, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 19.03.2024.g., putem ESJN-a, dostavio Komisiji za zaštitu prava odgovor na žalbu i spise predmeta, u kojem u bitnom ističe da je žalba neosnovana, te da ostaje pri svemu što je navedeno u ožalbenoj odluci i u konačnom predložio da Komisija za zaštitu prava odbije žalbu kao neosnovanu.

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

Žalba je osnovana iz sljedećih razloga:

Naručilac je u tehničkoj specifikaciji predmeta nabavke, za partiju 5, u rubrici "opis predmeta nabavke", predvidio sljedeće: "Četke za kanile; 200 komada", dok je u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, između ostalog, predvidio sljedeće: tačka 37 (drugi uslovi): "Ponuđač je dužan da dostavi: - Rješenje o upisu/obnovi upisa u registar ponuđenog medicinskog sredstva izdato od Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne

Gore ili potvrdu o prijemu zahtjeva za obnovu rješenja o upisu u registar medicinskih sredstava (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 ovlaštenje od lica koje je izvršilo upis ponuđenog medicinskog sredstva.)“ tačka 38 (drugi uslovi): „Ukoliko neki od ponuđenih proizvoda ne pripadaju grupi medicinskih sredstava ponuđač je dužan da dostavi rješenje Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore da se ponuđeni proizvod ne smatra medicinskim sredstvom“ tačka 39 (drugi uslovi): „Izuzetno, ako niko od ponuđača 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: CE znak u zavisnosti od klase; Sertifikat o sistemu kvaliteta ISO 13485; Dokaz da se medicinsko sredstvo nalazi u prometu u zemlji proizvođača; Deklaraciju o konformitetu“ tačka 40 (drugi uslovi): „Ponuđač je dužan da dostavi ovlaštenje proizvođača da može njegovu robu ponuditi u predmetnom postupku javne nabavke. Ukoliko ovlaštenje proizvođača nije direktno, lice koje posredno daje ovlaštenje ponuđaču mora biti direktno ovlašćeno od strane proizvođača ponuđenih proizvoda, o čemu je ponuđač dužan da dostavi dokaz-ovlaštenje proizvođača ponuđenih proizvoda za posrednika za potrebe predmetnog postupka javne nabavke. Ponuđač je dužan da navede ukupni rok upotrebe i sterilizacije za svaki ponuđeni proizvod“ tačka 42 (drugi uslovi): „Ponuđač je dužan da dostavi dokaz o tehničkim karakteristikama ponuđenih proizvoda (uputstvo, katalog ili drugi dokument izdat od strane proizvođača) u kojem su jasno označene (navođenjem broja partije i pozicije na koju se odnosi) tehničke karakteristike ponuđenih proizvoda“ tačka 73 (drugi uslovi): „Ponuđač je obavezan da prilikom pripremanja Finansijskog dijela ponude za svaki proizvod koji se nudi navede zaštićeni naziv proizvoda, proizvođača i kataloški broj proizvoda“, dok je tačkom 12 (Uputstvo za sačinjavanje ponude) tenderske dokumentacije predvidio da se ponude sačinjavaju u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude."

Ponuđač "Salus" d.o.o. Podgorica je u ponudi, u dijelu Uslova za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, u odnosu na partiju 5 naveo: „Ponuđeni proizvodi nisu registrovani kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore...Svi ponuđeni proizvodi su medicinska sredstva...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...Ovlaštenje proizvođača Atos Medical za SALUS...dokaz o tehničkim karakteristikama ponuđenih proizvoda - katalog, u kojem su jasno označene (navođenjem broja partije i pozicije na koju se odnosi) tehničke karakteristike ponuđenih proizvoda...Prilikom pripremanja Finansijskog dijela ponude za svaki proizvod koji smo ponudili naveli smo zaštićeni naziv proizvoda, proizvođača i kataloški broj proizvoda... Na dokumentaciji koja se dostavlja u slučaju da ponuđeno medicinsko sredstvo nije upisano u registar medicinskih sredstava, jasno smo označili proizvod partiju i poziciju na koju se dokument odnosi“ te u finansijskom dijelu svoje

ponude za partiju 5, naveo sljedeće: "Četke za kanile, zaštićeni naziv: ProvoxTubeBrush 8mm, kataloški broj: 7660, proizvođač: Atos Medical, 200 komad", i uz ponudu između ostalog dostavio Ovlašćenje proizvođača "Tracoe Medical" GmbH Njemačka, od dana 18.01.2024.g., u kojem je navedeno da je njihov vlasnik "Atos Medical AB" Švedska, Teleflex Medical Europe, Irska, koji ovlašćuje "IGA" d.o.o. Zaprešić, Hrvatska, da bude distributer na teritoriji republike Hrvatske, BiH i Crne Gore, zatim Ovlašćenje "IGA" d.o.o. Zaprešić, Hrvatska, od dana 19.01.2024.g., kojim se "Salus" d.o.o. Podgorica, ovlašćuje da može prodavati njegovu robu na području Crne Gore proizvode proizvođača "Tracoe Medical" GmbH Njemačka, kojem je vlasnik "Atos Medical AB" Švedska, Teleflex Medical Europe, Irska, zatim Free sale sertifikat za proizvode proizvođača Atos Medical u kojem je naveden proizvod Provox TubeBrush; te sertifikat upravljanja kvalitetom, za period od 15.12.2023.g. do 14.12.2026.g., kojim se potvrđuje da "Atos Medical AB" Švedska, posjeduje ISO 13485:2016/EN ISO 13485:2016., kao i deklaracije o konformitetu izdate od Agencije za medicinska sredstva Švedske za proizvode Provox Lary, proizvođača "Atos Medical AB" i katalog za proizvod Provox TubeBrush, od proizvođača Atos Medical.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se ista odnosi na ponuđača "Salus" d.o.o. Podgorica, naveo, između ostalog, sljedeće: "...Ponuđač je u predviđenom roku dostavio sljedeću dokumentaciju: Free sale sertifikat za proizvode proizvođača Atos Medical; Deklaracija o konformitetu za proizvode proizvođača Atos Medical; Sertifikat o sistemu kvaliteta ISO 13485 za proizvođača Atos Medical, sa rokom važenja do 14.12.2026.g.; u skladu sa uslovom iz Poziva za nadmetanje ako niko od ponuđača ne nudi medicinsko sredstvo koje je upisano u registar medicinskih sredstava kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, uzeće u razmatranje i ponude ponuđača koji nude medicinsko sredstvo koje nije upisano u Registar. Ovlašćenje proizvođača Atos Medical za IGA d.o.o. od 18.01.2024.g., Ovlašćenje IGA za ponuđača, za učešće u predmetnom postupku od 19.01.2024.g. Dostavio je u skladu sa zahtjevom iz Poziva za nadmetanje, označeni katalog ponuđenog proizvoda - označen katalog Provox TubeBrush – Atos Medical partija 5. pdf. Na osnovu uvida u dokaz o tehničkim karakteristikama ponuđenog proizvoda utvrđeno je da isti ima zahtijevane tehničke karakteristike...Na osnovu svega navedenog utvrđeno je da je ponuda u svemu sačinjena u skladu sa uslovima iz Tenderske dokumentacije i Poziva za nadmetanje i kao takva je ispravna u smislu 132 Zakona o javnim nabavkama ("Službeni list CG", broj 74/19, 3/23, 11/23)."

Pri ovakvom stanju stvari Komisija za zaštitu prava nalazi da je iz obrazloženja pobijane odluke nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da je ponuđač "Salus" d.o.o. Podgorica dokazao da je u skladu sa tačkom 40 Uslova za učešće u postupku i zahtjeva u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, dostavio ovlašćenje od proizvođača da može njegovu robu ponuditi u predmetnom postupku javne nabavke, budući da je u obrazloženju odluke naveo da ponuđač "Salus" d.o.o. Podgorica, dostavio ovlašćenje proizvođača "Atos Medical" dok se iz ponude navedenog ponuđača zaključuje da je dostavio ovlašćenje proizvođača "Tracoe Medical" GmbH Njemačka.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispunjenosti predviđenih uslova iz uslova za učešće u postupku i zahtjeva u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke od strane ponuđača "Salus" d.o.o. Podgorica, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 st. 1 i 5 tač. 5 i 6 ZJN, zbog čega je treba poništiti osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje, 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 žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 11,80 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 rješenja na ESJN i 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.

Predsjednik vijeća,

Melida Suljević



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.