



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0904-64/2024

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 03/01-36012/17 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 03/01-36012/17 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 13,69 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 03/01-36012/17 od 04.03.2024.g., o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija za partiju 4 (plastične trahealne kanile), izabrana ponuda ponuđača "Medica" d.o.o. Podgorica, te ponuda ponuđača "Farmalab" d.o.o. Podgorica, ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponudac "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 „Medica“ d.o.o. Podgorica neispravna, iz razloga što je ovaj ponuđač u finansijskom dijelu ponude naveo netačne šifre ponuđenih proizvoda i naziv proizvođača, kao i iz razloga što nije dostavio validan dokaz o registraciji ponuđenog proizvoda. Naime, ističe da je ponuđač „Medica“ d.o.o. Podgorica u finansijskom dijelu ponude, ponudio proizvod „Crystal Clear Trachestomy Tube Set, Teleflex Medical Rusch, 121710“, ali da je u dostavljenom rješenju broj 2070/16/5-7039 od 13.01.2016.g. o upisu u registar ponuđenog medicinskog sredstva označen proizvod „Crystal Clear Plus Tracheotomy Tube Set“, te da se uvidom u javno dostupan katalog na sajtu proizvođača Teleflex može ustanoviti da se ne radi o istom proizvodu, odnosno da proizvod za koji je dostavljeno navedeno rješenje ne postoji u katalogu ovog proizvođača. Dalje, ističe da iz kataloga proizvođača Teleflex, https://www.teleflex.com/emea/en/productareas/anaesthesia/airwaymanagement/tracheostomy/tracheostomy-uk-support/RUSCH_Tracheostomy, proizilazi da proizvod koji je ponuđač „Medica“ d.o.o. Podgorica naveo u finansijskom dijelu ponude „CrystalClear Trachestomy Tube“ ima drugačije šifre od šifara navedenih u ponudi ovog ponuđača, jer su za ponuđeni proizvod u zvaničnom katalogu šifre počev od 121710-000035, gdje nakon crte drugi broj predstavlja veličine proizvoda kojih ima 14 u rasponu od 121710 – 000035 do 121710-000100, tako da ponuđač „Medica“ d.o.o. Podgorica nije precizno naveo šifre proizvoda koji nudi, već je naveo djelimičnu šifru. Takođe, navodi da se uvidom u Registar medicinskih sredstava i sajt Instituta za lijekove i medicinska sredstva (CINMED), može zaključiti da nema informacija o registraciji ponuđenog proizvoda „CrystalClear Trachestomy Tube Set“, ni proizvoda za koji je dostavljeno rješenje o registraciji „CrystalClear Plus Trcheotomy Tube Set“, zatim da je dostavljeno rješenje 2070/16/5-7039 od 13.01.2016.g., prestalo da važi 07.09.2020.g., te da je u ponudi dostavljena potvrda o prijemu zahtjeva za obnovu rješenja od 13.01.2021.g., ali imajući u vidu da na sajtu CINMED-a nema nikakve evidencije o predmetnoj registraciji, nejasno je na koji je način naručilac utvrdio status obnove rješenja i da li je obnova još uvijek aktuelna. Dalje, ističe da je naziv proizvođača „Teleflex Medical Rusch“, koji je ponuđač „Medica“ d.o.o. Podgorica naveo u funansijskom dijelu ponude nepostojeći, jer je Rusch, naziv povezanog pravnog lica proizvođača u Austriji koji se ne pominje ni u ovlašćenju ni u rješenju o registraciji, pa ovaj ponuđač nije naveo tačan naziv proizvođača, jer je tačan naziv proizvođača Telefles Medical Europe, Irska, koji je dao ovlašćenje i koji je naveden kao proizvođač u rješenju o registraciji medicinskog sredstva. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, naloži naručiocu da u ponovnom postupku ukloni 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 spise predmeta i odgovor na žalbu, u kojem, u bitnom, ističe, da je žalba neosnovana, te da ostaje pri svemu što je naveo u ožalbenoj odluci. U konačnom, predlaže 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, predvidio sljedeće: "1-Plastična trahealna kanila; bez kafa, 7,0; 2-Plastična trahealna kanila; bez kafa 7,5; 3-Plastična trahealna kanila; bez kafa 8,0; 4-Plastična trahealna kanila; bez kafa 8,5; 5- Plastična trahealna kanila; bez kafa 9,0.", dok je u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, između ostalog, predvidio sljedeće: tačka 31 (drugi uslovi): "Ponudač 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 ponudač nije nosilac upisa ponuđenog medicinskog sredstva obavezan je da dostavi ovlaštenje od lica koje je izvršilo upis ponuđenog medicinskog sredstva.)", tačka 32 (drugi uslovi): "Ukoliko neki od ponuđenih proizvoda ne pripadaju grupi medicinskih sredstava ponudač je dužan da dostavi rješenje Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore da se ponuđeni proizvod ne smatra medicinskim sredstvom", tačka 33 (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 34 (drugi uslovi): „Ponudač 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 ponudač dužan da dostavi dokaz- ovlaštenje proizvođača ponuđenih proizvoda za posrednika za potrebe predmetnog postupka javne nabavke“, tačka 36 (drugi uslovi): „Ponudač 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): „Ponudač 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.

Ponudač "Medica" d.o.o. Podgorica je u finansijskom dijelu svoje ponude, naveo sljedeće: "1-Plastična trahealna kanila, bez kafa 7,0 Crystal Clear Trachestomy Tube Set, Teleflex Medical Rusch, 121710.; 2- Plastična trahealna kanila, bez kafa 7,5 Crystal Clear Trachestomy Tube Set, Teleflex Medical Rusch, 121710.; 3-Plastična trahealna kanila, bez kafa 8,0 Crystal Clear Trachestomy Tube Set, Teleflex Medical Rusch, 121710.; 4-Plastična trahealna kanila, bez kafa 8,5 Crystal Clear Trachestomy Tube Set, Teleflex Medical Rusch, 121710.; 5- Plastična trahealna kanila, bez kafa 9,0 Crystal Clear Trachestomy Tube Set, Teleflex Medical Rusch, 121710.", te uz ponudu dostavio rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva broj 2070/16/5-7039 od 13.01.2016.g., u kojem je navedeno da „Businessmontenegro“ a.d. Podgorica, vrši upis u registar medicinskih sredstva zaštićenog naziva CrystalClear Plus Tracheostomy Tube Set, sa rokom važenja rješenja na period do isteka roka sertifikata o usklađenosti i to do 07.09.2020.g.; potvrdu Instituta za lijekove i medicinska sredstva broj: 2070/21/22-55 od 13.01.2021.g. o prijemu zahtjeva za obnovu rješenja broj 2070/16/5-7039 o upisu u registar medicinskog sredstva Teleflex Medical, Irska; ovlašćenje broj 03/1-301/24 od 03.01.2024.g., izdato od strane „Businessmontenegro“ a.d. Podgorica, u kojem je navedeno da ovo privredno društvo kao nosilac rješenja o upisu u registar medicinskih sredstava proizvođača „Teleflex Medical Europe Ltd“ Irska, ovlašćuje "Medica" d.o.o. Podgorica, da može učestvovati u postupku javne nabavke br. 133/23 i nuditi medicinska sredstva navedenog proizvođača; ovlašćenje proizvođača Teleflex Medical Europe, Irska od 20.12.2023.g., u kojem je navedeno da je "Medica" d.o.o. Podgorica ovlašten da može njegovu robu ponuditi u predmetnom postupku, javne nabavke, kao i katalog za proizvod Crystal Clear Trachestomy Tube Set, od proizvođača Teleflex.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se ista odnosi na ponuđača "Medica" d.o.o. Podgorica, naveo, između ostalog, sljedeće: "...Na osnovu uvida u podatke dostupne na internet stranici Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore utvrđeno je da je ponuđač "Medica" d.o.o. Podgorica upisan u registar za promet medicinskih sredstava kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore. Broj Rješenja je 2070/23/167/5-1022 od 21.07.2023.g....Ponudio je proizvode za koje je dostavio dokaz da je upisan kod Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore i za to je dostavio odgovarajući dokaz: Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj 2070/16/5-7039 od 13.01.2016.g. o upisu u registar medicinskog sredstva, sa rokom važenja do 07.09.2020.g. Potvrda o prijemu zahtjeva za obnovu Rješenja do 13.01.2021. godine. Ovlašćenje Business Montenegro a.d. Podgorica za korišćenje navedenog rješenja. Dostavio je Ovlašćenje od dana 20.12.2023.g., od proizvođača Teleflex Medical Europe Ltd, za ponuđača za učešće u predmetnom postupku. Dostavio je u skladu sa zahtjevom iz Poziva za nadmetanje označeni katalog ponuđenog proizvoda – katalog Partija 4.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)."

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je iz obrazloženja pobijane odluke nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da je ponuđač "Medica" d.o.o. Podgorica dokazao ispunjenost zahtijevanih uslova, iz tačke 31 i tačke 73 Uslova za učešće u postupku i zahtjeva u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, odnosno da je za sva medicinska sredstva koja je ponudio za pozicije 1, 2, 3, 4 i 5 tehničke specifikacije, dostavio odgovarajući dokaz o upisu ponuđenih medicinskih sredstava u registar izdat od Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore ili potvrdu o prijemu zahtjeva za obnovu rješenja o upisu u registar medicinskih sredstava, ukoliko je ta obaveza postojala u skladu sa odredbama Zakona o medicinskim sredstvima ("Sl. list CG" br. 024/19) i da je u finansijskom dijelu svoje ponude naveo tačne zaštićene nazive proizvoda za navedene pozicije. Ovo iz razloga što je ovaj ponuđač u finansijskom dijelu svoje ponude ponudio proizvod Crystal Clear Trachestomy Tube Set, a u prilogu svoje ponude dostavio Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj 2070/16/5-7039 od 13.01.2016.g. o upisu u registar medicinskog sredstva za proizvod CrystalClear Plus Trachestomy Tube Set, sa rokom važenja do 07.09.2020.g. i Potvrdu o prijemu zahtjeva za obnovu Rješenja do 13.01.2021.g., dok naručilac u obrazloženju pobijane odluke nije naveo da li je ovaj ponuđač ispunio uslov iz tačke 73 Uslova, niti je naveo da li je i na koji način provjerio da li je obnovljen upis ponuđenog medicinskog sredstva u Registar medicinskih sredstava, zbog čega je pobijana odluka nezakonita u naznačenom dijelu.

Osim navedenog, iz pobijane odluke je nejasno kako je naručilac utvrdio da je ponuđač "Medica" d.o.o. Podgorica dokazao da je, u skladu sa tačkom 34 navedenih uslova i zahtjeva, ovlašćen od proizvođača da može njegovu robu ponuditi u predmetnom postupku javne nabavke za proizvod za koje je postojala obaveza dostavljanja ovlašćenja, budući da je dostavio ovlašćenje proizvođača Teleflex Medical Europe Ltd, dok je u u svojoj ponudi naveo da je proizvođač ponuđenih proizvoda Teleflex Medical Rusch.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispunjenosti zahtijevanih uslova iz tačke 31, 34 i 73 uslova za učešće u postupku i zahtjeva u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke na strani ponuđača "Medica" d.o.o. Podgorica, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 3 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 žalioocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 13,69 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.