



CRNA GORA
Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki
Broj: UP.0907-99/2021
Podgorica, 22.06.2021.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 "Urion" d.o.o. Podgorica od 07.05.2021.g. izjavljenoj protiv odluke Zdravstvene ustanove Apoteke Crne Gore "Montefarm" broj 228/1-0921 od 29.04.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 22.06.2021.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Urion" d.o.o. Podgorica od 07.05.2021.g., pa se poništava odluka Zdravstvene ustanove Apoteke Crne Gore "Montefarm" broj 228/1-0921 od 29.04.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude u dijelu u kojem se odnosi na Partije 30, 31 i 32 i predmet u uvom dijelu se 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 1.375,50 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Urion" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 106/1-0921 od 05.03.2021.g., za otvoreni postupak javne nabavke medicinskih sredstava i hemikalija za potrebe Zdravstvene ustanove Apoteke Crne Gore "Montefarm" i JZU Crne Gore, po partijama, Zdravstvena ustanova Apoteke Crne Gore "Montefarm" je, kao naručilac, donijela odluku broj 228/1-0921 od 29.04.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude kojom je kao najpovoljnija za Partiju 30 (pelene za inkontinenciju do 100 kg, zapremine do 2700 ml (100-150 cm), Partiju 31 (pelene za inkontinenciju do 70 kg, zapremine do 2400 ml (75-110 cm)) i Partiju 32 (pelene za inkontinenciju 11-25 kg, zapremine do 1500 ml (40-60 cm)) izabrana ponuda ponuđača "Glosarij" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Urion" d.o.o. Podgorica odbijena kao neispravna.

"Urion" d.o.o. Podgorica je dana 07.05.2021.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 30, 31 i 32. Žalilac, u žalbi, u bitnom ističe da je pobijana odluka u naznačenom dijelu nezakonita, iz razloga što je naručilac istom njegovu ponudu neosnovano ocijenio kao neispravnu iz razloga što nije dostavio dokaz o upisu u registar kod CALIMS-a. Ističe da je u svojoj ponudi dostavio Rješenje CALIMS-a broj: 2070/18/797-4424 od 26.10.2018.g. kojim je dokazana ispunjenost zahtijevanog uslova u pogledu registracije ponuđenog medicinskog sredstva, s obzirom da se na broju 32 spiska koji je sastavni dio predmetnog rješenja o registraciji nalazi medicinsko sredstvo koje je predmet javne nabavke za naznačene partije. Naime, ističe da su predmetnom tenderskom dokumentacijom za partiju 30 tražene pelene za inkontinenciju do 100 kg, zapremine do 2700 ml (100-150 cm), zatim za Partiju 31 pelene za inkontinenciju do 70 kg, zapremine do 2400 ml (75-110 cm), te za Partiju 32 pelene za inkontinenciju 11-25 kg, zapremine do 1500 ml (40-60 cm), a da je on, kao ponuđač, za predmetne partije ponudio naprijed navedene proizvode pod zaštićenim nazivom Sentina Inko Slip, za koje je dostavio kataloški opis, sertifikat MDS-1/93 kojim se dokazuje moć upijanja pod pritiskom, brzina upijanja i ispuštanja tečnosti, kao i deklaraciju o apsorpciji u skladu sa ISO 11948-1. Takođe, ističe da činjenica da je u predmetnom rješenju o registraciji u rubrici generički naziv navedeno da se radi o gaćicama za inkontinenciju, a ne pelenama za inkontinenciju ne može biti od uticaja na ispravnost ponude, jer je ponudio proizvod koji u svemu odgovara traženim karakteristikama i za isti dostavio rješenje o registraciji u kojem je jasno naveden zaštićeni naziv. Dalje ističe da je naručilac u skladu sa članom 12 stav 2 Zakona o upravnom postupku bio u obavezi da sprovede savjesnu i brižljivu ocjenu svakog dokaza posebno i svih dokaza zajedno i da na taj način utvrdi spornu činjenicu, odnosno da li je za ponuđeni proizvod dostavljeno rješenje o registraciji. Navodi da je naručilac pogrešno utvrdio činjenično stanje od značaja za donošenje zakonite odluke, jer je rješenje o registraciji dostavljeno kako je traženo, te da ne stoji ocjena naručioca da je njegova ponuda neispravna iz razloga što nije dostavio dokaz o upisu u registar kod CALIMS-a. U konačnom, predlaže da Komisiji za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku u dijelu u kojem se odnosi na naznačene partije i vrati mu sredstva za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 14.05.2021.g. dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta I odgovor na žalbu, a u ostali dio spisa predmeta Komisija za zaštitu prava je imala uvid, putem ESJN. U odgovoru na žalbu naručilac ističe da je žalilac, kao ponuđač, u svojoj ponudi za Partije 30, 31 i 32 naveo da nudi pelene za inkontinenciju, zaštićeni naziv: Sentina Inko Slip, proizvođač: Lohmann & Rauscher International GmbH&C. KG, a da je kao dokaz da su ponuđeni proizvodi registrovani kod CALIMS, dostavio Rješenje broj 2070/18/797-4424 od 26.10.2018.g. iz kojeg se vidi da se po generičkom nazivu radi o gaćicama za inkontinenciju, a ne o traženim pelenama za inkontinenciju, koje je ponudio žalilac, čime nije dokazano da su proizvodi koje je ponudio (pelene za inkontinenciju) upisani u registar medicinskih sredstava kod CALIMS-a, jer su pelene za inkontinenciju i gaćice za inkontinenciju dva različita proizvoda. U konačnom, predlaže da Komisiji za zaštitu prava odbije žalbu kao neosnovanu.

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:

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom - Uslovi za obavljanje djelatnosti, predvidio da privredni subjekat treba da posjeduje ovlašćenje za obavljanje djelatnosti (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) u skladu sa zakonom, te predvidio da se ispunjenost ovog uslova, između ostalog, dokazuje dostavljanjem Rješenja o upisu/obnovi upisa ponuđenog medicinskog sredstva u registar medicinskih sredstava, izdatog od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, ili potvrde o prijemu zahtjeva za obnovu rješenja o upisu u registar medicinskih sredstava (uz dostavljanje rješenja kojima je istekla važnost) izdate od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore. Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom utvrdio tehničke karakteristike ili specifikacije predmeta javne nabavke kojim je za Partiju 30 tražio pelene za inkontinenciju do 100 kg, zapremine do 2700 ml (100-150 cm), zatim za Partiju 31 pelene za inkontinenciju do 70 kg, zapremine do 2400 ml (75-110 cm) i za Partiju 32 pelene za inkontinenciju 11-25 kg, zapremine do 1500 ml (40-60 cm), te je zatim u okviru tačke 4. dao napomenu, kojom je, između ostalog, predvidio: "U slučaju da ponuđač nije nosilac upisa ponuđenog medicinskog sredstva, obavezan je dostaviti ovlašćenje od lica koje je izvršilo upis ponuđenog medicinskog sredstva".

Uvidom u ponudu žalioca utvrđeno je da je isti u finansijskom dijelu ponude za Partiju 30 (Pelene za inkontinenciju do 100kg, zapremine do 2700ml (100-150cm)), naveo: "Zaštićeni naziv: Sentina Inko Slip Kataloški broj: 13285 Proizvođač: Lohmann & Rauscher International GmbH&Co KG Pelene za inkontinenciju do 100kg, zapremine do 2640ml (100-150cm)", te zatim za Partiju 31 (Pelene za inkontinenciju do 70kg, zapremine do 2400ml (75-110cm)) naveo: "Zaštićeni naziv: Sentina Inko Slip Kataloški broj: 13284 Proizvođač: Lohmann & Rauscher International GmbH&Co KG Pelene za inkontinenciju do 75kg, zapremine do 2060ml (75-110cm) i za Partiju 32 (Pelene za inkontinenciju 11 - 25kg, zapremine do 1500ml (40 – 60 cm)) naveo: "Zaštićeni naziv: Sentina Inko Slip Kataloški broj: 13283 Proizvođač: Lohmann & Rauscher International GmbH&Co KG Pelene za inkontinenciju do 30kg, zapremine do 1950ml (55-80cm), te u ponudi za predmetne partije, dostavio Rješenje CALIMS - Agencija za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj: 2070/18/797-4424 od 26.10.2018.g. čiji je nosilac prava upisa u registar medicinskih sredstava "Nativa" d.o.o. Budva, a u kojem rješenju je pod rednim broj 32 upisano medicinsko sredstvo zaštićenog naziva Sentina Inko Slip, generičkog naziva gaćice za inkontinenciju, proizvođača Lohmann & Rauscher International GmbH&Co KG Njemačka. Takođe, žalilac je u svojoj ponudi, za predmetne partije, između ostalog, dostavio Ovlašćenje kojim "Nativa" d.o.o. Budva ovlašćuje žalioca da za potrebe učešća u postupku javne nabavke, kao i u svrhu uvoza proizvoda Sentina Inko Slip - gaćice za inkontinenciju, može da koristi predmetno rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, kao i izvod iz kataloga ponuđenih proizvoda u kojem je na prvoj stranici navedena karakteristika: "lepljive trake koje se mogu višekratno zatvarati i koje omogućavaju pouzdanu i potpunu fiksaciju pelene u obliku gaćice".

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se odnosi na ponudu žalioca za naznačene partije naveo: "Uvidom u tehničku specifikaciju ponuđača Urion d.o.o. Podgorica utvrđeno je da je navedeni ponuđač ponudio tražene proizvode za partije 30, 31 i 32, ali nije dokazao da su ponuđeni proizvodi registrovani kod CALIMS. Naime, dostavio je Rješenje CALIMS-a broj 2070/18/797-4424 od 26.10.2018. godine iz kojeg se vidi da se po generičkom nazivu radi o gaćicama za inkontinenciju, a ne o pelenama za inkontinenciju, kako je i traženo tenderskom dokumentacijom. Kako za ponuđene proizvode navedeni ponuđač nije dostavio dokaz o upisu u registar kod CALIMS-a, pa samim tim nije sačinio ponudu na način utvrđen tenderskom dokumentacijom, to se ponuda ponuđača Urion d.o.o. Podgorica za partije 30, 31 i 32 odbija kao neispravna u skladu sa čl.133 stav 1 tačka 1 Zakona o javnim nabavkama. Shodno svemu navedenom, u skladu sa čl. 48, stav 1 i čl. 133, stav 1, tačka 1 Zakona o javnim nabavkama, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je ponudu ponuđača Urion d.o.o. Podgorica odbila kao neispravnu za partije: 30, 31 i 32".

Dakle, u konkretnom je nesporno da je žalilac u Finansijskom dijelu svoje ponude za Partije 30, 31 i 32 naveo da nudi pelene za inkontinenciju, a u ponudi dostavio Rješenje CALIMS - Agencija za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj: 2070/18/797-4424 od 26.10.2018.g. iz čije sadržine (redni broj 32) proizilazi da je po generičkom nazivu ponuđeni proizvod, upisan u registar medicinskih sredstava kao gaćice za inkontinenciju, a ne kao pelene za inkontinenciju, koje je naručilac tražio predmetnom tenderskom dokumentacijom, a žalilac ponudio za predmetne partije. Međutim, ova činjenica, ne može apriori predstavljati razlog za neispravnost ponude žalioca, budući da je žalilac u svojoj ponudi dostavio izvod iz kataloga u kojem je kao karakteristika navedeno: "lepljive trake koje se mogu višekratno zatvarati i koje omogućavaju pouzdanu i potpunu fiksaciju pelene u obliku gaćice", a imajući u vidu da je članom 87 stav 6 ZJN propisano da, u slučaju iz stava 4 ovog člana, naručilac ne smije da odbije ponudu zbog toga što ponuđeni radovi, roba ili usluge nijesu u skladu sa tehničkom specifikacijom, ako ponuđač u ponudi, bilo kojim validnim dokazom, uključujući i dokaze iz člana 92 ovog zakona, dokaže da rješenja koja je ponudio na ekvivalentan način zadovoljavaju zahtjeve utvrđene tehničkim specifikacijama. Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da naručilac, bio dužan da, shodno odredbi člana 134 stav 3 ZJN, ostavi žaliocu dodatni rok od pet dana da upotpuni ili pojasni dostavljeno Rješenje CALIMS - Agencija za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj: 2070/18/797-4424 od 26.10.2018.g., u naznačenom dijelu, pa da tek nakon toga odluči o ponudi. Dakle, iz navedenog, jasno proizilazi da naručilac tek nakon sprovedene naprijed propisane procedure može da odluči o ponudi žalioca, a što sve mora biti činjenično prezentovano i potkrijepljeno dokazima u odluci o izboru najpovoljnije ponude, shodno članu 143 stav 1 ZJN, kao i članu 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku. Takođe, naručilac je imao mogućnost da radi razjašnjenja spornog pitanja traži mišljenje od nadležnog organa ili institucije, te da provjeri da li proizvodi zaštićenog naziva Sentina Inko Slip - generički naziv gaćice za inkontinenciju koje je žalilac ponudio za navedene partije, odgovaraju po funkcionalnim karakteristikama proizvodu tj. pelenama za inkontinenciju koje je tražio predmetnom tenderskom

dokumentacijom, a ne da relevantnost predmetnog rješenja cijeni isključivo na osnovu činjenice da je ponuđeni proizvod u registar medicinskih sredstava upisan kao gaćice za inkontinenciju.

Pri ovakvom stanju stvari, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje razloga za neispravnost ponude žalioaca u pogledu dostavljenog Rješenja CALIMS - Agencija za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj: 2070/18/797-4424 od 26.10.2018.g. o upisu ponuđenog medicinskog sredstva u registar medicinskih sredstava, zbog čega je pobijana odluka u dijelu u kojem se odnosi na Partije 30, 31 i 32 nezakonita jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tačka 4 ZJN i člana 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, pa je kao takvu treba u naznačenom dijelu poništiti shodno članu 192 stav 1 tačka 8 ZJN i članu 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 žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 1.375,50 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 dostavljanja rješenja.

Danom objavljivanja ovog rješenja na portalu javnih nabavki 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,

Temo Miljić



Dostavna naredba:

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