



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj: UP.0903-184/4-2015

Podgorica, 30.03.2015.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 132 stav 1 i stav 2 tačka 1 i stav 3 tačka 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", broj 42/11), u postupku po žalbi "Osmi Red-D" DOO Podgorica od 14.03.2015.g. izjavljenoj, preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice, protiv Odluke Kliničkog centra Crne Gore broj 03/01-22093449/2 od 03.03.2015.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj 27. i 30.03.2015.g., donijela je dana 30.03.2015.g.

RJEŠENJE

1. Odbacuje se žalba "Osmi Red-D" DOO Podgorica od 14.03.2015.g. u dijelu u kojem se odnosi na Poziv Kliničkog centra Crne Gore broj 59/14 od 31.12.2014.g. za pregovarački postupak javne nabavke bez prethodnog objavljivanja poziva za javno nadmetanje i na Tendersku dokumentaciju po istom Pozivu, kao neblagovremena i nedopuštena.

2. Odbija se žalba "Osmi Red-D" DOO Podgorica od 14.03.2015.g. u dijelu u kojem se odnosi na Odluku Kliničkog centra Crne Gore broj 03/01-22093449/2 od 03.03.2015.g. o izboru najpovoljnije ponude, kao neosnovana.

Obrazloženje

U postupku javne nabavke po Pozivu broj 59/14 od 31.12.2014.g. za pregovarački postupak javne nabavke bez prethodnog objavljivanja poziva za javno nadmetanje za nabavku medicinskog potrošnog materijala za operacione blokove KCCG, po partijama, Klinički Centar Crne Gore, kao naručilac, je donio Odluku broj 03/01-3449/2 od 03.03.2015.g. kojom je kao najpovoljnija za partije 1, 6, 7, 9, 17, 19, 27, 28, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 40, 49, 50, 51, 55 i 58 izabrana ponuda ponuđača "Urion" DOO Podgorica, zatim kao najpovoljnija za partije 2, 13, 18, 21, 22, 30, 53 i 56 izabrana je ponuda ponuđača "Farmalab" DOO Podgorica i kao najpovoljnija za partije 12, 14, 15 i 16 izabrana je ponuda ponuđača "Osmi Red-D" DOO Podgorica.

"Osmi Red-D" DOO Podgorica, kao ponuđač, je dana 14.03.2015.g. preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice, izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Odluke naručioca zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je za partije 6, 7, 8 i 9 kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Urion" DOO Podgorica koji je, u svojoj ponudi, za ove partije obračunao PDV po stopi od 19%, dok su za iste partije ponuđači "Glosarij" DOO Podgorica, "Farmalab" DOO Podgorica i "Osmi Red-D" DOO Podgorica u svojim ponudama PDV obračunali po nultoj stopi. Dalje ističe da su ponuđači "Glosarij" DOO Podgorica, "Farmalab" DOO Podgorica i

"Osmi Red-D" DOO Podgorica pozvani na pregovaranje i da tokom pregovorana naručilac nije ustanovio da su njihove ponude neispravne prije upućivanja poziva za pregovaranje, te da je nejasno na osnovu kojih kriterijuma iz Poziva za pregovaranje i Tenderske dokumentacije se može zaključiti da je za ponudena medicinska sredstva iz partija 6,7,8 i 9 trebalo obračunati po stopi od 19 %, što znači da je naručilac propustio da u skladu sa članom 41 stav 3 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) iskaže PDV za svaku partiju posebno, nego je ostavio ponuđačima da sami određuju stopu PDV-a ili traže tumačenje zakona, jer nije naveo ni o kom se zakonu radi. Žalilac dalje ističe da je Fond za zdravstveno osiguranje Crne Gore u postupku javne nabavke po Pozivu za javno nadmetanje broj 18/14 dao Pojašnjenje Tenderske dokumentacije broj 02-5511 od 03.10.2014.g. u kojem je naveo: "Medicinska sredstva koja se nabavlaju po predmetnom Pozivu izdaju se na teret Fonda za zdravstveno osiguranje Crne Gore pa se, shodno članu 25 Zakona o porezu na dodatu vrijednost, PDV plaća po stopi od 0%", te da je lista medicinskih sredstava iz postupka javne nabavke po Pozivu za javno nadmetanje broj 18/14 identična listi medicinskih sredstava iz predmetnog postupka javne nabavke. Takođe ističe da se naručilac obratio Ministarstvu finansija zahtjevom za stručno mišljenja nakon sprovedenog pregovaranja, a mišljenje dobio dana 10.02.2015.g., u kojem mišljenju se Ministarstvo finansija ne upušta u određivanje koji su to proizvodi navedeni u dopisu, već samo konstataju: "medicinski potrošni materijal naveden u Vašem dopisu, a koji nije naveden u odredbama gore citiranog pravilnika obračunava se i plaća PDV po opštoj stopi 19%". Žalilac dalje ističe da je nejasno na osnovu kojih kriterijuma i uslova iz Poziva za nadmetanje i Tenderske dokumentacije je naručilac zaključio da se PDV za cirkularne steplere (medicinska sredstva iz partija 6, 7, 8 i 9) obračunava po stopi od 19%, te da u prilog činjenici da je ponuđač "Urion" DOO Podgorica za partije 6, 7, 8 i 9 pogrešno iskazao PDV ide Pojašnjenje Tenderske dokumentacije broj 02-5511 od 03.10.2014.g. i Stručno mišljenje doktora Miodraga Cara Pavličića, koja dostavlja u prilogu izjavljene žalbe. U konačnom, žalilac ukazuje da je neodrživ i dio pobijane Odluke koji se odnosi na neispravnost ponuda u dijelu ostalih partija, da ne bi došlo do začaranog kruga grešaka, ponavljanja postupaka i u konačnom nenadoknadive štete, pa predlaže da se izjavljena žalba usvoji.

Klinički centar Crne Gore, kao naručilac, je dana 20.03.2015.g. dostavio Državnoj komisiji spise predmetne javne nabavke i odgovor na izjavljenu žalbu u kojem, u bitnom, ističe da je u postupku pregleda i ocjene ponuda utvrdio da su ponuđači koji su ponudili proizvode iz partija 6, 7, 8 i 9 različito iskazali PDV, te da je on radi potpunog činjeničnog utvrđenja i donošenja zakonite odluke o tome tražio stručno mišljenje Ministarstva finansija. Naručilac dalje ističe da predmet nabavke za navedene partije nijesu punjenja za cirkularni stapler, već cirkularni stapler za jednokratnu upotrebu za koji se, prema mišljenju Ministarstva finansija, PDV obračunava po stopi od 19%, a ne po nultoj stopi. U konačnom, naručilac ističe da je članom 84 ZJN propisano kako se iskazuje PDV, te da on nije imao obavezu da u Pozivu za nadmetanje i Tenderskoj dokumentaciji to određuje, kao i da ga pojašnjenje Tenderske dokumentacije po Pozivu za javno nadmetanje broj 18/14, koje je dao Fond za zdravstveno osiguranje Crne Gore, ne obavezuje, pa predlaže da se izjavljena žalba odbije.

U postupku po izjavljenoj žalbi Državna komisija je izvršila uvid u istu, pobijanu Odluku i ostale spise predmetne javne nabavke i utvrdila sljedeće.

Ispitujući žalbeni navod žalioca da je nejasno na osnovu kojih kriterijuma iz Poziva za pregovaranje i Tenderske dokumentacije se može zaključiti da je za ponuđena medicinska sredstva iz partija 6,7,8 i 9 trebalo obračunati po stopi od 19 %, što znači da je naručilac propustio da u skladu sa članom 41 stav 3 ZJN iskaže PDV za svaku partiju posebno, nego je ostavio ponuđačima da sami određuju stopu PDV-a ili traže tumačenje zakona, jer nije naveo ni o kom se zakonu radi, Državna

komisija nalazi da se ovaj žalbeni navod odnosi na predmetni Poziv za nadmetanje i na Tendersku dokumentaciju, te da je u žalbi protiv pobijane Odluke neblagovremen i nedopušten. Ovo iz razloga što je članom 122 stav 3 tač. 2 i 3 ZJN propisano da se žalba može izjaviti na sadržaj poziva za nadmetanje i na sadržaj, pojašnjenje i dostupnost tenderske dokumentacije zainteresovanim licima, a stavom 4 istog člana Zakona propisano da se žalba podnosi u roku od 10 dana od dana dostavljanja poziva za nadmetanje, preuzimanja, odnosno otkupa ili odbijanja pojašnjenja tenderske dokumentacije, te kako je žalilac predmetni Poziv za nadmetanje i Tendersku dokumentaciju preuzeo od naručioca dana 12.01.2015.g., o čemu postoji dokaz u spisima predmeta, to se žalba protiv istih mogla izjaviti zaključno sa danom 22.01.2015.g., a kako je žalilac predmetnu žalbu izjavio dana 16.03.2015.g. tj. 63 dana nakon preuzimanja predmetnog Poziva za nadmetanje i Tenderske dokumentacije, to je izjavljena žalba u ovom dijelu neblagovremena. Такode kako je članom 122 stav 6 ZJN propisano: "Podnositelj žalbe koji je propustio da izjavi žalbu u roku iz stava 4 ovog člana u slučaju iz stava 3 tač. 1,2,3 i 4 ovog člana, nema pravo na podnošenje žalbe u kasnijoj fazi postupka, to je izjavljena žalba u ovom dijelu i nedopuštena.

Pored navedenog, a imajući u vidu navedeni žalbeni navod, Državna komisija je, u skladu sa članom 135 stav 2 ZJN, po službenoj dužnosti utvrdila da naručilac na navedeni način nije počinio bitnu povredu zakona iz člana 134 tačka 2 ZJN, iz razloga što iz odredbe člana 41 stav 3 ZJN kojim je propisano: "Predmet javne nabavke mora da bude opisan potpuno, jasno i razumljivo, na način koji omogućava podnošenje odgovarajuće ponude po vrsti, kvalitetu, cijeni, kao i po drugim potrebnim svojstvima i uslovima", kao ni iz bilo koje druge odredbe ovog Zakona, ne proizilazi obaveza naručioca da u pozivu za javno nadmetanje, odnosno pozivu za nadmetanje i tenderskoj dokumentaciji odredi iznos PDV-a, već je odredbom člana 84 st. 1 i 2 ZJN, između ostalog, propisano da ponuđač dostavlja ponudu sa cijenom izraženom u EUR-ima sa posebno iskazanim PDV-om, te da se PDV iskazuje u skladu sa zakonom, iz čega proizilazi da se kod obračunavanja i iskazivanja PDV-a primjenjuje posebni zakon kojim se uređuje ova oblast, odnosno Zakon o porezu na dodatu vrijednost.

Ispitujući žalbene navode da je naručilac pogrešno i nepotpuno utvrdio činjenično stanje i pogrešno primijenio materijalno pravo kada je pobijanom Odlukom ponudu ponuđača „Urion“ DOO Podgorica za partije 6, 7, 8 i 9 ocijenio kao ispravnu, s obzirom da je ovaj ponuđač za navedene partije PDV obračunao po opštoj stopi od 19%, a trebalo je po nultoj stopi, što proizilazi iz Pojašnjenja Tenderske dokumentacije Fonda za zdravstveno osiguranje Crne Gore broj 02-5511 od 03.10.2014.g. i iz Stručnog mišljenja doktora Miodraga Cara Pavličića, Državna komisija je uvidom u spise predmetne javne nabavke utvrdila da su tačkom II predmetnog Poziva za nadmetanje za partije 6, 7, 8 i 9 traženi cirkularni stapleri za jednokratnu upotrebu (zakrivljeni), te da je tačkom XX Poziva za nadmetanje i tačkom XXIV Uputstva ponuđačima, koja predstavljaju sastavni dio Tenderske dokumentacije, predviđeno: „Ponuđač dostavlja ponudu sa cijenom izraženom u eurima, sa iskazanim PDV-om u skladu sa posebnim Zakonom, za svaku partiju posebno u koju se uračunavaju svi troškovi i popusti do magacina KCCG, kao i ukupnu vrijednost ponude. Ponudena cijena piše se brojkama i slovima, a u slučaju njihove nepodudarnosti mjerodavna je cijena iskazana slovima ...“. Uvidom u ponudu ponuđača „Urion“ DOO Podgorica, Državna komisija je utvrdila da je ovaj ponuđač za partije 6, 7, 8 i 9 ponudio cirkularne staplere za jednokratnu upotrebu (zakrivljeni), te da je na str. 207 i 208 njegove ponude za partije 6, 7, 8 i 9 obračunat PDV u iznosu od 19 %. Dalje, uvidom u spise predmeta, Državna komisija je od utvrdila da se u istim nalazi Zahtjev naručioca broj 03/01-1416 od 30.01.2015.g. kojim je od Ministarstva finansija tražio stručno mišljenje o visini poreza na dodatu vrijednost za određene proizvode i između ostalog za: „... Cirkularni stapler za jednokratnu upotrebu (zakrivljeni) ...“, kao i stručno mišljenje Ministarstva finansija, Direktorata za poreski i carinski sistem broj 04-940/1-2015 od

10.02.2015.g. u kojem je navedeno: „... Odredbama člana 3 Zakona o porezu na dodatu vrijednost („Službeni list RCG“, br. 65/01 ... 76/05 i „Službeni list CG“, br. 16/07 ... 29/13) propisano je da se PDV plaća na promet proizvoda i usluga koje poreski obveznik vrši u okviru obavljanja svoje djelatnosti. Odredbama člana 24 a stav 1 tačka 2 i 3 citiranog zakona PDV se obračunava i plaća po sniženoj stopi od 7% na ljekove, uključujući ljekove za upotrebu u veterini, ortočika i protetička sredstava, kao i medicinska sredstva koja se hirurški ugrađuju u organizam, osim ljekova i medicinskih sredstava koja se propisuju i izdaju na teret Fonda za zdravstveno osiguranje, gdje se PDV obračunava i plaća po nultoj stopi od 0% (član 25 stav 1 tačka 9 Zakona). Odredbama čl. 3, 4, 5 i 5a Pravilnika o utvrđivanju proizvoda i usluga koji se oporezuju po sniženoj stopi PDV („Službeni list RCG“, br. 81/05 ... 10/06 i „Službeni list CG“, br. 6/08 ... 11/09) propisana su medicinska sredstva koja se propisuju i izdaju na teret Fonda za zdravstveno osiguranje, na koje se plaća PDV po nultoj stopi. Na osnovu svega navedenog, mišljenja smo da se na medicinski potrošni materijal naveden u Vašem dopisu, a koji nije naveden u odredbama citiranog pravilnika obračunava i plaća PDV po opštoj stopi od 19%. Napominjemo, po mišljenju Agencije za ljekove i medicinska sredstva, punjenje za cirkularni stapler spada u grupu medicinskih sredstava koja se hirurški ugrađuju u organizam i na ista se plaća PDV po nultoj stopi ako se propisuju i izdaju na teret Fonda za zdravstveno osiguranje, u suprotnom sniženoj stopi od 7%“. Uvidom u pobijanu Odluku, Državna komisija je utvrdila da je u obrazloženju iste, između ostalog, navedeno da je ponuda ponuđača „Urion“ DOO Podgorica za partije 6, 7, 8 i 9 ocijenjena kao ispravna i izabrana kao najpovoljnija.

Pri ovakvoj utvrđeni činjeničnom stanju, Državna komisija nalazi da su ovi žalbeni navodi neosnovani. Ovo iz razloga što je ponuđač "Urion" DOO Podgorica u svojoj ponudi za partije 6, 7, 8 i 9, u skladu sa tačkom XX Poziva za nadmetanje i tačkom XXIV Uputstva ponuđačima, koja čine sastavni dio Tenderske dokumentacije, kojima je predviđeno: „Ponuđač dostavlja ponudu sa cijenom izraženom u eurima, sa iskazanim PDV-om u skladu sa posebnim Zakonom, za svaku partiju posebno ...“, iskazao PDV po opštoj stopi od 19 % koja je, za proizvode iz ovih partija, propisana Zakonom o porezu na dodatu vrijednost, a što nesporno proizilazi iz Stručnog mišljenja Ministarstva finansija, Direktorata za poreski i carinski sistem broj 04-940/1-2015 od 10.02.2015.g., koje Stručno mišljenje je dato na zahtjev naručioca i koje je Državna komisija prihvatala kao dato od strane nadležnog organa za sprovođenje poreske politike. Naime, Državna komisija nalazi da je naručilac u Zahtjevu broj 03/01-1416 od 30.01.2015.g. od Ministarstva finansija, između ostalog, tražio stručno mišljenje o visini poreza na dodatu vrijednost za Cirkularni stapler za jednokratnu upotrebu (zakriviljeni), te da se Stručno mišljenje Ministarstva finansija, Direktorata za poreski i carinski sistem broj 04-940/1-2015 od 10.02.2015.g., između ostalog, odnosi i na to da se za cirkularne steplere za jednokratnu upotrebu (zakriviljene), koji su predmet nabavke za partije 6, 7, 8 i 9, PDV obračunava po opštoj stopi od 19%. U konačnom, Državna komisija je cijenila i Pojašnjenje Tenderske dokumentacije Fonda za zdravstveno osiguranje Crne Gore broj 02-5911 od 03.10.2014.g. i Stručno mišljenje Miodraga Cara Pavličića, koje je žalilac kao dokaz svojih tvrdnjki dostavio uz izjavljenu žalbu, ali iste nije mogla prihvatiti jer iz dostavljenih dokaza ne proizilazi da se za cirkularne steplere za jednokratnu upotrebu (zakriviljeni) PDV obračunava po nultoj stopi. Shodno navedenom, Državna komisija nalazi da je naručilac potpuno i pravilno utvrdio činjenično stanje i pravilno primijenio materijalno pravo kada je u pobijanoj Odluci ponudu ponuđača „Urion“ DOO Podgorica za partije 6, 7, 8 i 9 ocijenio kao ispravnu u naznačenom dijelu.

Dalje, Državna komisija nalazi da je nosovan žalbeni navod žalioca da su ponuđači "Glosarij" DOO Podgorica, "Farmalab" DOO Podgorica i "Osmi Red-D" DOO Podgorica pozvani na pregovaranje i da tokom pregovorana naručilac nije ustanovio da su njihove ponude neispravne prije

upućivanja poziva za pregovaranje. Ovo iz razloga jer iz odredbe člana 25 st. 3 i 4 ZJN, kojim je propisano: "Radi obezbjeđenja izbora najpovoljnije ponude, naručilac pregovara sa ponuđačima o dostavljenim ponudama i sačinjava zapisnik o pregovaranju. Za vrijeme pregovora naručilac je dužan da obezbijedi jednak tretman ponuđača i ne smije da daje podatke i informacije koje obezbjeđuju prednost pojedinim ponuđačima", ne proizilazi obaveza naručioca da pregovara samo sa ponuđačima čije su ponude prethodno ocijenjene kao ispravne.

U konačnom, Državna komisija nalazi da je neosnovan i žalbeni navod žalioca da je neodrživ i dio pobijane Odluke koji se odnosi na neispravnost ponuda u dijelu ostalih partija, iz razloga jer je uvidom u spise predmeta utvrdila da je naručilac konačnim Rješenjem broj 03/01-2209 od 12.02.2015.g. ponudu žalioca kao ponuđača odbio kao neispravnu za partije 6, 7, 8, 9, 18, 34, 35 i 36, zatim je konačnim Rješenjem broj 03/01-2207 od 12.02.2015.g. ponudu ponuđača "Glosarij" DOO Podgorica odbio kao neispravnu za partije 6, 9, 10, 12, 14, 15, 16, 19, 28, 30, 37, 40, 49 i 56, te je konačnim Rješenjem broj 03/01-2208 od 12.02.2015.g. ponudu ponuđača "Farmalab" DOO Podgorica odbio kao neispravnu za partije 6, 7, 9, 10, 28, 34, 37, 38, 40 i 49, što je konstatovano u tački IX pobijane Odluke (strana 4).

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 132 stav 2 tačka 1 i stav 3 tačka 1 ZJN, Državna komisija je odlučila kao u dispozitivu rješenja.

Pouka o pravnom sredstvu

Ovo rješenje je konačno u upravnom postupku, ali se protiv njega, radi utvrđivanja njegove zakonitosti može tužbom pokrenuti upravni spor pred Upravnim sudom Crne Gore u roku od 30 dana od dana dostavljanja rješenja.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki



Dostaviti:

- Podnosiocu žalbe
- Punomoćniku žalioca adv. Zoranu Čelebiću
- Naručiocu
- u spise predmeta
- a/a.