



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj: UP. 0903- *49/30-2014*
Podgorica, 09.03.2015.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 251 stav 3 („Sl.list RCG“, br. 60/03 i „Sl.list CG“, br. 32/11), u postupku po Zahtjevu ponuđača „Osmi Red-D“ DOO Podgorica od 25.11.2014.g., podnesenom preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice, za ponavljanje postupka okončanog Rješenjem Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g., na sjednici održanoj 06. i 09.03.2015. g., donijela je dana 09.03.2015.g.

RJEŠENJE

Odbija se Zahtjev ponuđača „Osmi Red-D“ DOO Podgorica od 25.11.2014.g. za ponavljanje postupka okončanog Rješenjem Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g., kao naosnovan.

Obrazloženje

U postupku javne nabavke po Pozivu broj 21/12 od 07.12.2012.g. za otvoreni postupak javne nabavke medicinskih sredstava (potrošni medicinski materijal i odgovarajuća oprema) iz oblasti laboratorije za potrebe JZU Crne Gore, po partijama (27 partija), Fond za zdravstveno osiguranje Crne Gore, kao naručilac, je donio Rješenje br. 02-422 od 03.02.2014.g. kojim je ponudu ponuđača „Osmi Red-D“ DOO Podgorica za Partiju 5 i Partiju 6 odbio kao neispravnu. Ponuđač „Osmi Red-D“ DOO Podgorica je dana 12.02.2014.g., preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice, izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedenog Rješenja naručioca, koju žalbu je Državna komisija Rješenjem broj UP.0903-49/3-2014 od 28.02.2014.g. odbila kao neosnovanu. U daljem toku postupka, Fond za zdravstveno osiguranje Crne Gore je donio Odluku br. 02-2245 od 24.04.2014.g. o izboru najpovoljnije ponude kojom je kao najpovoljnija za Partiju 5 izabrana ponuda ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica. Ponuđač „Osmi Red-D“ DOO Podgorica je dana 07.05.2014.g., preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice, izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Odluke naručioca, koju žalbu je Državna komisija Rješenjem broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. odbila kao neosnovanu i u postupku redovne kontrole, u skladu sa članom 144 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), utvrdila da je postupak javne nabavke po Pozivu Fonda za zdravstveno osiguranje Crne Gore broj 21/12 od 07.12.2012.g. za javno nadmetanje, u dijelu u kojem se odnosi na Partiju 5, sproveden u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.

„Osmi Red-D“ DOO Podgorica, kao ponuđač, je dana 25.09.2014.g., preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice podnio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki Zahtjev za ponavljanje postupka okončanog rješenjima Državne komisije broj UP.0903-49/3-2014 od 28.02.2014.g. i broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. u kojem, u bitnom, ističe da je Državna komisija Rješenjem broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. u postupku kontrole javne nabavke, shodno članu 139 i 144 ZJN, cijenila ocjenu naručioca o ispravnosti ponude ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica i utvrdila da je ista ispravna, čime je, između ostalih, prihvatila dokument Confirmation od 21. jula 2011. godine (strana 000769) dat od strane

Roche Diagnostics, kojim se tvrdi da određeni proizvodi iz ponude ovog ponuđača nijesu In Vitro dijagnostička medicinska sredstva i Izjavu br. 79 od 17.01.2013. godine (strana ponude 000769) datu od strane ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica u kojoj je navedeno: „navedeni proizvodi iz priloga koji dostavljamo nijesu In vitro dijagnostička medicinska sredstva i da ne podliježu procesu registracije kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva“, i pored činjenice da je registracija proizvoda obavezan uslov iz Poziva za javno nadmetanje i Tenderske dokumentacije, te da je ponovnim pregledom ponude ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica uočio ova dva dokumenta koja sada predstavljaju novu činjenicu vezanu za rješenje broj UP. 0903-49/3-2014 od 28.02.2014.g. Dalje ističe da je Državna komisija prilikom donošenja Rješenja broj UP. 0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. prihvatila kao dokaz dokument na engleskom jeziku, to jest izjavu proizvođača da njegovi proizvodi iz ponude ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica ne podliježu obaveznoj registraciji i utvrdila, suprotno članu 11 stav 3 ZJN i tački IX predmetnog Poziva za javno nadmetanje, da ponuda ovog ponuđača ispunjava sve uslove predviđene Pozivom za javno nadmetanje i Tenderskom dokumentacijom. Podnosilac Zahtjeva dalje ističe da ponuđač „Farmegra“ DOO Podgorica u svojoj ponudi nije, u skladu sa tačkom VI Poziva za javno nadmetanje i Prilogom II Tenderske dokumentacije, dostavio rješenje o upisu u registar za Potassium Electrode, Sodium Electrode, Chloride Electrode koji su navedeni u exel tabeli za Partiju 5, kao i za stavke 1, 2 i 3 za Partiju 6, te da nije dostavio rješenje ili stručno mišljenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore da ovi proizvodi ne predstavljaju medicinska sredstva, već je prihvatio dokument Confirmation izdat od strane proizvođača Roche. Takođe ističe da je, pored pogrešno utvrđenog činjeničnog stanja, prihvatio navedeno Rješenje Državne komisije broj UP. 0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. kao na zakonu zasnovano i nije pokrenuo upravni spor radi utvrđivanja njegove zakonitosti, jer je u toku bio postupak po njegovoj žalbi koja se odnosi na ispravnost njegove ponude za partije 5 i 6. Smatra da je, radi obezbjeđivanja ravnopravnosti među ponuđačima, trebalo prihvatiti dokumenta dostavljena u njegovoj ponudi za partije 5 i 6, kao dokaz da je Abbott Laboratories vlasnik i proizvođač proizvoda Abbott Laboratories, uz činjenicu da su kataloški brojevi iz izjave identični sa ponuđenim proizvodima. Podnosilac Zahtjeva u konačnom ističe da će Državna komisija, ukoliko navedene činjenice ne uzme u obzir i ne omogućiti ravnopravan odnos svim proizvođačima i ponuđačima, postupiti suprotno čl. 6 i 8 ZJN i čl. 4, 7, 126 i 127 Zakona o opštem upravnom postupku, čime bi dovela u pitanje povjerenje učesnika javnih nadmetanja u njeno objektivno i zakonito postupanje, pa predlaže da se predmetni Zahtjev usvoji.

Postupajući po navedenom Zahtjevu, Državna komisija je donijela Rješenje broj UP.090349/17-2014 od 17.11.2014.g. kojim je isti odbila kao neosnovan jer je našla da je ponuđač „Farmegra“ DOO Podgorica za stavke 1, 2 i 3 iz Partije 5 ponudio proizvode proizvođača Roche Diagnostics GmbH Njemačka zaštićenih naziva: Potassium Electrode, Sodium Electrode i Chloride Electrode, te u ponudi dostavio Rješenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj 2070/12/466-5040 od 20.12.2012.g. u kojem su pod rednim brojevima 37, 38, 39 i 40 upisani proizvodi proizvođača Roche Diagnostics GmbH Njemačka zaštićenih naziva: Reference Electrode, Potassium Electrode, Sodium Electrode i Chloride Electrode.

„Osmi Red-D“ DOO Podgorica, kao ponuđač, je dana 25.11.2014.g. dostavila Državnoj komisiji Obavještenje, a dana 08.12.2014.g. dopunu Obavještenja, koji se imaju smatrati kao novi Zahtjev za ponavljanje postupka okončanog rješenjima Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP.0903-49/3-2014 od 28.02.2014.g. i broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. u kojim, u bitnom, ističe da se Rješenje Državne komisije broj UP.090349/17-2014 od 17.11.2014.g. zasniva na nepravilno utvrđenom činjeničnom stanju jer u Rješenju Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj 2070/12/466-5040 od 20.12.2012.g., koje je u svojoj ponudi dostavio ponuđač „Farmegra“ DOO Podgorica, nijesu registrovani proizvodi Reference Electrode, Potassium Electrode, Sodium Electrode i Chloride Electrode koje je ovaj ponuđač ponudio za Partiju 5. Dalje ističe da kataloški brojevi ponuđenih proizvoda odgovaraju brojevima koji su navedeni u Izjavi proizvođača Roche Diagnostics GmbH Njemačka, koja je dostavljena u ponudi navedenog ponuđača, te kako se u ovoj Izjavi navodi da proizvodi Reference Electrode, Potassium Electrode, Sodium Electrode i Chloride Electrode nijesu In Vitro dijagnostička sredstva, već rezervni djelovi, to je bilo potrebno u ponudi dostaviti Stručno mišljenje Agencije za lijekove i medicinska sredstva.

U postupku po podnesenom Zahtjevu za ponavljanje postupka u dijelu u kojem se odnosi na konačno rješenje Državne komisije broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g., Državna komisija je ponovnim uvidom u spise predmetne javne nabavke utvrdila da je u tački III Poziva za javno nadmetanje naveden predmet konkretne javne nabavke: "Medicinska sredstva (potrošni medicinski materijal i odgovarajuća oprema) iz oblasti laboratorije za potrebe JZU Crne Gore, te da je u tački VI Poziva za javno nadmetanje i Prilogu II Tendreske dokumentacije predviđeno: "U postupku javne nabavke može da učestvuje samo ponuđač koji: ... 2) ima dozvolu (licencu ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet javne nabavke, u skladu sa zakonom ... Dokazi o ispunjenosti obaveznih uslova iz tačke VI podtačka 1 do 4 ovog obrasca, podnose se u formi predviđenoj čl. 66 i 74 Zakona o javnim nabavkama, i to: ... 2) dozvole, licence, odobrenja, odnosno drugi akti u skladu sa zakonom - Rješenje o upisu u registar ponuđenog medicinskog sredstva izdato od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore. (U slučaju da ponuđač nije nosilac upisa ponuđenog medicinskog sredstva obavezan je dostaviti ovlaštenje od lica koje je izvršilo upis ponuđenog medicinskog sredstva)..." Uvidom u ponudu ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica, Državna komisija je utvrdila da su na strani 0008001 iste, za stavke 1, 2 i 3 iz Partije 5, ponuđeni proizvodi proizvođača Roche Diagnostics GmbH Njemačka zaštićenih naziva: Potassium Electrode kataloškog broja 10825441001, zatim Sodium Electrode kataloškog broja 10825468001 i Chloride Electrode kataloškog broja 03246353001, te je na strani 000769 ove ponude dostavljen dokument Confirmation od 21. jula 2011.g., dat od strane Roche Diagnostics, kojim se tvrdi da određeni proizvodi iz ponude ovog ponuđača nijesu In Vitro dijagnostička medicinska sredstva i Izjavu br. 79 od 17.01.2013. godine datu od strane ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica u kojoj je navedeno: „navedeni proizvodi iz priloga koji dostavljamo nijesu In vitro dijagnostička medicinska sredstva i da ne podliježu procesu registracije kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva“.

Radi potpunog i pravilnog utvrđivanja činjeničnog stanja, Državna komisija se obratila Agenciji za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore Zahtjevom broj 0903-49/19-2014 od 08.12.2014.g. za davanje stručnog mišljenja o tome: " ... da li je ponuđač „Farmegra“ DOO Podgorica za ponuđene proizvode iz Partije 5 (stavka 1, 2, i 3), zaštićenog naziva Potassium electrode, Sodium electrode i Chloride electrode, proizvođača Roche Diagnostics GmbH, dostavio rješenja Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore da su isti uspisani u registar medicinskih sredstava (str. od 000213 do 000390), i ako jesu koja su to rješenja iz ponude ovog ponuđača, pri čemu treba imati u vidu analizator koji je ponudio ovaj ponuđač za Partiju 5 ..." ili se na proizvode iz navedenih stavki za Partiju 5 odnose dokument Confirmation od 21. jula 2011.g., dat od strane Roche Diagnostics, kojim se tvrdi da određeni proizvodi iz ponude ovog ponuđača nijesu In Vitro dijagnostička medicinska sredstva i na Izjavu br. 79 od 17.01.2013. godine datu od strane ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica u kojoj je navedeno: „navedeni proizvodi iz priloga koji dostavljamo nijesu In vitro dijagnostička medicinska sredstva i da ne podliježu procesu registracije kod Agencije za lijekove i medicinska sredstva“.

Postupajući po navedenom Zahtjevu, Agencija za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore je dostavila Državnoj komisiji Stručno mišljenje broj 3020/14/342/2-7632 od 22.12.2014.g. u kojem je navedeno: "... Proizvodi iz partije 5 (stavke 1, 2 i 3): 0324635301 Chloride electrode, 1082544101 Potassium electrode i 1082546801 Sodium electrode nijesu upisani u registar medicinskih sredstava Agencije za lijekove i rješenja priložena uz Vaš dopis UP. 0903-49/19-2014, se ne odnose na ove proizvode. Ukoliko proizvođač tvrdi da određeni proizvod nije medicinsko sredstvo, potrebno je da preda zahtjev Agenciji o razvrstavanju proizvoda kao zajedno sa neophodnom dokumentacijom, u svrhu dobijanja stručnog mišljenja Agencije o statusu proizvoda".

Imajući u vidu predmet javne nabavke i predviđene uslove iz tačke VI Poziva za javno nadmetanje i Priloga II Tendreske dokumentacije, Državna komisija se dana 27.01.2015.g. ponovo obratila Agenciji za lijekove i medicinska Crne Gore Zahtjevom broj 0903-49/28-2014 kojim je tražila dopunu Stručnog mišljenja broj 3020/14/342/2-7632 od 22.12.2014.g. o tome: " ...- da li su proizvodi koji su traženi za stavke 1, 2 i 3 iz Partije 5 (biohemijskadiagnostika III) naziva: K⁺, Na⁺ i Cl⁻, medicinska sredstva; - da li su proizvodi koje je za stavke 1, 2 i 3 iz Partije 5 (Biohemijska diagnostika III) ponudio ponuđač "Farmegra" DOO Podgorica naziva:

.+ zaštićenog naziva Potassium electrode, Na⁺ zaštićenog naziva Sodium electrode i Cl⁻ zaštićenog naziva Chloride electrode, proizvođača Roche Diagnostics GmbH Njemačka, medicinska sredstva, odnosno da li su ovi proizvodi morali biti upisani u registar medicinskih sredstava kod Agencije; - Da li se proizvodi koji se smatraju medicinskim sredstvima mogu naći u prometu, a da nijesu upisana u registar medicinskih sredstava kod Agencije i pod kojim uslovima, odnosno primjenom kojih zakonskih odredbi”.

Postupajući po ovom Zahtjevu Državne komisije, Agencija za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore je dana 11.02.2015.g. dostavila Državnoj komisiji dopunu Stručnog mišljenja broj 3020/14/342/4-7632 od 10.02.2015.g. u kojem je navedeno: “U skladu sa Zakonom o medicinskim sredstvima (“Sl.list RCG”, br. 79/04 i “Sl.list CG”, br. 58/09) Agencija vrši upis u registar onih proizvoda koji ispunjavaju definiciju medicinskog sredstva, u skladu sa navedenim Zakonom. U slučaju da se radi o kombinaciji lijeka i medicinskog sredstva ili medicinskog sredstva ili predmeta opšte upotrebe, razvrstavanje se vrši prema primarnoj namjeni koju odredi proizvođač, u skladu sa članom 13 ovog Zakona. Ukoliko je razvrstavanje sporno, o razvrstavanju odlučuje Agencija na osnovu priložene dokumentacije. Spisak dokumentacije koja je potrebna da se dostavi Agenciji kako bi se izdalo stručno mišljenje o razvrstavanju proizvoda nalazi se na web strani Agencije www.calims.me. Kako smo vam već napisali u predhodnom dopisu, proizvodi iz partije 5 (stavke 1, 2 i 3) – 03246353001 Chloride electrode, 10825441001 Potassium electrode, 10825468001 Sodium electrode, nijesu upisani u registar medicinskih sredstava Agencije. Takođe smo naglasili da je potrebno da proizvođač ili njegov predstavnik, podnese zahtjev za izdavanje stručnog mišljenja, uz svu neophodnu dokumentaciju, kako bi mogli da se izjasnimo o statusu proizvoda. Kako Agencija ne posjeduje potrebnu dokumentaciju, o proizvodima iz partije 5 vašeg upita, ne može se ni izjasniti o status predmetnih proizvoda. Kada je u pitanju promet proizvoda koji su medicinska sredstva, u skladu sa Zakonom, u prometu se mogu naći: - medicinska sredstva koja su upisana u registar medicinskih sredstava u skladu sa članom 37 Zakona. Izuzetno, u skladu sa članom 44a Zakona u posebnim slučajevima, kada se radi o hitnoj medicinskoj potrebi i za potrebe zaštite javnog zdravlja, Agencija može odobriti uvoz medicinskih sredstava koja nijesu upisana u registar. Ukoliko je predata sva potrebna dokumentacija Agencija izdaje rješenje kojim se odobrava uvoz određenih medicinskih sredstava”

Pri ovakvom stanju stvari, Državna komisija je, u skladu sa članom 133 tač. 1 i 2 i članom 251 stav 3 Zakona o opštem upravnom postupku, na osnovu činjenica koje je podnosilac Zahtjeva naveo, kao i na osnovu službenih podataka kojima ona raspolaže, utvrdila da je podneseni Zahtjev za ponavljanje postupka neosnovan, jer nijedan od razloga navedenih u Zahtjevu ne predstavlja pravno valjan razlog za ponavljanje predmetnog postupka, u smislu člana 244 tačka 1 Zakona o opštem upravnom postupku. Naime, nesporno je utvrđeno da je tačkom VI Poziva za javno nadmetanje i Prilogom II Tenderske dokumentacije predviđeno da je ponuđač dužan da u ponudi dostavi rješenje o upisu u registar ponuđenog medicinskog sredstva izdatog od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, te da je ponuđač “Farmegra” DOO Podgorica za stavke 1, 2 i 3 iz Partije 5 ponudio proizvode proizvođača Roche Diagnostics GmbH Njemačka zaštićenih naziva: Potassium Electrode, Sodium Electrode i Chloride Electrode, za koje, kako to proizilazi iz obavještenja Agncije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj 3020/14/342/2-7632 od 22.12.2014.g., u svojoj ponudi nije dostavio rješenja izdata od ovog organa. Međutim, kako iz dopune Stručnog mišljenja Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore broj 3020/14/342/4-7632 od 10.02.2015.g. proizilazi da se za proizvode, koje je ponuđač “Farmegra” DOO Podgorica ponudio za stavke 1, 2 i 3 iz Partije 5, razvrstavanje vrši prema primarnoj namjeni koju odredi proizvođač u skladu sa članom 13 Zakona o medicinskim sredstvima, te da ukoliko je razvrstavanje sporno, o istom odlučuje Agencija na osnovu priložene dokumentacije, a imajući u vidu da je tačkom VI Poziva za javno nadmetanje i Prilogom II Tenderske dokumentacije predviđena obaveza dostavljanja rješenja o upisu u registar ponuđenog medicinskog sredstva izdatog od Agencije za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore, što znači da se ova rješenja dostavljaju jedino ako se nudi medicinsko sredstvo, to Državna komisija nalazi da ponuđač “Farmegra” DOO Podgorica, u ovom dijelu, nije postupio suprotno uslovima iz tačke VI Poziva za javno nadmetanje i Priloga II Tenderske dokumentacije. Naime, tačkom VI Poziva za javno nadmetanje i Prilogom II Tenderske dokumentacije nije predviđena obaveza da, ukoliko ponuđač nudi proizvode za koje proizvođač istih smatra da nijesu medicinska sredstva, u svojoj ponudi dostavi stručno mišljenje Agencije za

okove i medicinska sredstva Crne Gore, a ponuđači su ovaj uslov iz Poziva za javno nadmetanje i Tenderske dokumentacije, s obzirom da na isti nije bilo žalbi, prihvatili i shodno njemu sačinjavali svoje ponude. U konačnom, Državna komisija nalazi da je neosnovana tvrdnja podnosioca Zahtjeva za ponavljanje postupka da je Rješenjem Državne komisije broj UP.0903-111/3-2014 od 06.06.2014.g. ponuda ponuđača „Farmegra“ DOO Podgorica trebala biti ocijenjena kao neispravna za Partiju 5 jer je u svojoj ponudi dostavio dokument Confirmation i Izjavu broj 79 od 17.01.2013.g., koji su, po njegovom mišljenju, pravno nevaljani dokazi, iz razloga jer navedeni dokument i navedena Izjava nijesu traženi predmetnim Pozivom za javno nadmetanje i Tenderskom dokumentacijom kao dokazi, odnosno, kako je to već utvrđeno, Pozivom za javno nadmetanje i Tenderskom dokumentacijom nije predviđena obaveza da, ukoliko ponuđač nudi proizvode za koje proizvođač istih smatra da nijesu medicinska sredstva, u svojoj ponudi dostavljaju dokaze radi dokazivanja ovih činjenica.

Shodno naprijed navedenom, a primjenom odredbi člana 251 stav 3 Zakona o opštem upravnom postupku 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 zahtjeva
- Punomoćniku, adv. Zoranu Čelebiću
- Naručiocu
- u spise predmeta
- a/a