REPUBLIKA HRVATSKA
DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU
POSTUPAKA JAVNE NABAVE
Zagreb, Koturaška 43/IV

KLASA: UP/II-034-02/13-01/1331
URBROJ: 354-01/13-10
Zagreb, 10. listopada 2013.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, u vijeću sastavljenom od članova: Marije Cvrlje, zamjenice predsjednice, Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice, Darie Duždević, Rožike Gužvanj i Dragice Markanović, članica, povodom žalbe žalitelja Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, na odluku o odabiru u postupku nabave usluga iz Dodatka II.B, predmet nabave: pružanje usluga medicinske rehabilitacije hrvatskim ratnim vojnim invalidima iz Domovinskog rata s bolestima lokomotornog sustava, naručitelja Ministarstvo branitelja, Zagreb, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine, broj 18/13), članaka 138. i 164. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 90/11) te članka 43. Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 83/13) donosi slijedeće

R J E Š E N J E

1. Odbija se žalba žalitelja Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice.

2. Odbija se zahtjev žalitelja Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, za naknadu troškova žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Ministarstvo branitelja, Zagreb, objavio je dana 11. travnja 2013. godine na svojim internetskim stranicama zahtjev za prikupljanje ponuda u postupku javne nabave usluga iz Dodatka II.B, predmet nabave: pružanje usluga medicinske rehabilitacije hrvatskim ratnim vojnim invalidima iz Domovinskog rata s bolestima lokomotornog sustava. Kriterij odabira je najniža cijena.

U predmetnom postupku javne nabave dostavljene su četiri ponude. Naručitelj je tri ponude ocijenio kao valjane, te je dana 14. svibnja 2013. godine donio odluku o odabiru KLASA: 501-06/13-0001/41, URBROJ: 522-02/2-3-13-13, kojom je kao najpovoljniju odabrao ponudu ponuditelja Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice. Na navedenu odluku o odabiru žalbu je 28. svibnja 2013. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio žalitelj Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Krapinske Toplice, Krapinske Toplice. Postupajući po žalbi žalitelja ovo državno tijelo je dana 17. srpnja 2013. godine donijelo Rješenje KLASA: UP/II-034-02/13-01/895, URBROJ: 354-01/13-10, kojim je poništilo odluku o odabiru KLASA: 501-06/13-0001/41, URBROJ: 522-02/2-3-13-13 od 14. svibnja 2013. godine. U obrazloženju Rješenja navedeno je da će naručitelj ponovno provesti postupak pregleda i ocjene ponuda, o istome sastaviti zapisnik, te na temelju provedenog postupka donijeti novu odluku sukladno Zakonu o javnoj nabavi.

Postupajući po Rješenju ovog državnog tijela, naručitelj je ponovno proveo postupak pregleda i ocjene ponuda, te je dana 1. kolovoza 2013. godine donio odluku o odabiru KLASA: 501-06/13-0001/41, URBROJ: 522-02/2-3-13-22, kojom je odabrao ponudu ponuditelja Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Krapinske Toplice, Krapinske Toplice.

Na navedenu odluku o odabiru žalbu je 13. kolovoza 2013. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio žalitelj Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice.

Žalitelj u žalbi u bitnome osporava razloge odbijanja svoje ponude, te osporava sadržaj zahtjeva za prikupljanje ponuda, budući da je naručitelj prilikom sastavljanja troškovnika i opisa predmeta nabave pogodovao odabranom ponuditelju. Žalitelj predlaže poništiti odluku o odabiru i naložiti naručitelju da nastavi postupak javne nabave i odabere ponudu žalitelja. Žalitelj traži naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 3.070,00 kuna.

Naručitelj u odgovoru na žalbu osporava žalbene navode žalitelja, te ističe da je po zaprimanju Rješenja Državne komisije KLASA: UP/II-034-02/13-01/895, URBROJ: 354-01/13-10 od 17. srpnja 2013. godine ponovno proveo postupak pregleda i ocjene ponuda i uvažavajući u Rješenju izneseno pravno stajalište, donio novu odluku o odabiru. Također, navodi da intencija naručitelja nije bila pogodovanje jednom gospodarskom subjektu i nepoštivanje osnovnih načela javne nabave, nego nastojanje da se definiranjem posebnih uvjeta i dokaza sposobnosti dobije kvalitetan ponuditelj, s ponudom u okviru osiguranih financijskih sredstava za ovu namjenu.

Odabrani ponuditelj u očitovanju na žalbu žalitelja navodi da je naručitelj zahtjev za prikupljanje ponuda i dokumentaciju za nadmetanje objavio na svojim internetskim stranicama dana 11. travnja 2013. godine. Slijedom navedenog, žalitelj je propustio rok za žalbu na sadržaj zahtjeva za prikupljanje ponuda i dodatne dokumentacije. Podredno, odabrani ponuditelj ističe da je žalba u cijelosti neosnovna, jer je odabrani ponuditelj ispunio sve uvjete iz dokumentacije za nadmetanje.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od zahtjeva za prikupljanje ponuda, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru, žalbe žalitelja te ostalih dostavljenih dokaza.

Žalba žalitelja je dopuštena, pravodobna, uredna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Odabrani ponuditelj u očitovanju na žalbu navodi da je žalitelj propustio rok za žalbu na sadržaj zahtjeva za prikupljanje ponuda i dodatne dokumentacije. Prije nego se upusti u meritorno odlučivanje, ovo državno tijelo pristupa provjeri postupovnih pretpostavki za izjavljivanje žalbe. Postupovne pretpostavke za izjavljivanje žalbe Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave odnose se na nadležnost, dopuštenost, urednost i pravodobnost žalbe, postojanje pravnog interesa te na činjenicu je li žalbu izjavila ovlaštena osoba. Naručitelj Ministarstvo branitelja, Zagreb, objavio je dana 11. travnja 2013. godine na svojim internetskim stranicama zahtjev za prikupljanje ponuda u postupku javne nabave usluga iz Dodatka II.B. Članak 149. Zakona o javnoj nabavi sadrži odredbe o rokovima za izjavljivanje žalbe u postupku sklapanja ugovora o javnim uslugama iz Dodatka II.B. Tako je odredbom članka 149. stavak 2. Zakona propisano da kada naručitelj sukladno člancima 59. i 124. ovoga Zakona nije objavio prethodnu obavijest o namjeri sklapanja ugovora, žalba se izjavljuje u roku deset dana u postupku velike vrijednosti odnosno u roku pet dana u postupku nabave male vrijednosti, i to *od dana primitka odluke o odabiru* ili poništenju *u odnosu na sadržaj zahtjeva za prikupljanje ponuda i dodatne dokumentacije ako postoji, postupak pregleda, ocjene i odabira ponuda* odnosno razloge poništenja. Budući da je žalitelj izjavio žalbu u roku od pet dana od dana primitka odluke o odabiru, žalitelj nije zakasnio sa žalbenim navodima koji se odnose na sadržaj zahtjeva za prikupljanje ponuda, te je žalba žalitelja pravodobna.

Žalba žalitelja je neosnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da je pogrešno prihvaćeno pravno stajalište koje je Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave izrazila u Rješenju KLASA: UP/II-034-02/13-01/895, URBROJ: 354-01/13-10, a na koje se naručitelj poziva u odluci o odabiru (da je za utvrđivanje sposobnosti za pružanje usluga hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja te osiguranja jednog kreveta za intenzivnu skrb unutar bolnice mjerodavna Mreža javne zdravstvene službe). Navodi da je Mrežom javne zdravstvene službe iskazana djelatnost fizikalne medicine i rehabilitacije u specijalnim bolnicama i lječilištima za sve specijalne bolnice i lječilišta u Republici Hrvatskoj. Tijekom godine, u Specijalnoj bolnici

za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, stacionirano se liječilo više od 3.600 pacijenata. Kod svih tih pacijenata se svakodnevno može pojaviti potreba za pružanjem usluge hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja, ali i ostalih stanja za koja je potrebno hitno medicinsko zbrinjavanje. Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, ima opću bolnicu na pet minuta od svojih prostora te s tom bolnicom ima dogovor o međusobnoj suradnji temeljem kojeg opća bolnica sva hitna stanja, koja se dogode u Specijalnoj bolnici za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, bez obzira na to koji su to pacijenti i prema kojem i čijem ugovoru, zbrinjava promptno i na medicinski adekvatan način. Također, u neposrednoj blizini je i jedinica Zavoda za hitnu medicinu koja osigurava prijevoz ugroženih pacijenata. I sve ostale specijalne bolnice postupaju na jednaki ili sličan način. Zatim, žalitelj navodi da su se hrvatski ratni vojni invalidi i prijašnjih godina rehabilitirali u Specijalnoj bolnici za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice. Ministarstvo zdravlja i Hrvatski zavod za zdravstveno osiguranje nisu posebno ugovarali sa specijalnim bolnicama usluge za akutna kardiološka i neurološka stanja te sva ostala hitna stanja upravo zbog blizina općih i kliničkih bolnica koje su i kadrovski i opremom spremne adekvatno zbrinuti takve bolesnike. Žalitelj navodi da bi iracionalno bilo razmišljanje da su svi ostali pacijenti nezbrinuti zbog neugovorene usluge hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja u pojedinoj specijalnoj bolnici, pa je temeljem navedenog upitna i svrha napomene naručitelja u Prilogu V. dokumentacije za nadmetanje. Ako je utvrđeno da jedino Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Krapinske Toplice, Krapinske Toplice, može osigurati mogućnost hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar bolnice te da ima najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe, tada je prilikom sastavljanja troškovnika i opisa predmeta nabave postavljen uvjet kojim se svi ostali ponuditelji stavljaju u nepovoljniji položaj, čime su povrijeđena načela opisana člankom 3. Zakona o javnoj nabavi i to načelo jednakog tretmana i načelo zabrane diskriminacije, a ujedno je došlo i do pogodovanja određenom gospodarskom subjektu-odabranom ponuditelju, što čini povredu opisanu člankom 80. stavak 2. i 4. te člankom 83. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi.

Dakle, u predmetnom žalbenom postupku žalitelj Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, osporava razloge odbijanja svoje ponude. Uvidom u zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda od 31. srpnja 2013. godine utvrđeno je da je naručitelj utvrdio da žalitelj ne ispunjava uvjet iz troškovnika prema kojem bolnica mora osigurati mogućnost hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar ustanove te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe, te je ponuda žalitelja odbijena.

Sukladno odredbi članka 144. stavak 3. Zakona o javnoj nabavi, *ovo tijelo nije ovlašteno kontrolirati činjenično i pravno stanje koje je bilo predmet žalbe u istom postupku nabave.* Naime, ovo tijelo je u Rješenju KLASA: UP/II-034-02/13-01/895, URBROJ: 354-01/13-10 od 17. srpnja 2013. godine utvrdilo, a postupajući po žalbenom navodu žalitelja Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Krapinske Toplice, Krapinske Toplice, da odabrani ponuditelj Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, ne može osigurati hitno zbrinjavanje akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar bolnice te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe. Naime, utvrđeno je da u obrascu troškovnika naručitelj pod naslovom „Napomene" propisao slijedeće: „Bolnica mora osigurati mogućnost hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar ustanove te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe". Zatim, utvrđeno je da je u Tablici III.9. Mreže javne zdravstvene službe kao djelatnost Specijalne bolnice za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, iskazana fizikalna medicina i rehabilitacija u specijalnim bolnicama i lječilištima. Budući da Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, nije dokazala da može osigurati hitno zbrinjavanje akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar ustanove te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe, već je u žalbenom postupku navodila da ima opću bolnicu *na pet minuta od svojih prostora te u neposrednoj blizini* jedinicu Zavoda za hitnu medicinu, ovo tijelo je ocijenilo da je žalbeni navod žalitelja osnovan, odnosno da Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, ne može osigurati hitno zbrinjavanje akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar bolnice te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe. Dakle, činjenično i pravno stanje koje se odnosi na udovoljavanje zahtjevu da bolnica mora osigurati mogućnost hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar ustanove te najmanje jedan krevet za

intenzivnu skrb u slučaju potrebe od strane Specijalne bolnice za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, bilo je predmet žalbe u istom postupku javne nabave, ta ga ovo tijelo nije ovlašteno kontrolirati.

Činjenično i pravno stanje koje se odnosi na žalbeni navod vezan za sadržaj zahtjeva za prikupljanje ponuda nije bilo predmet žalbe u istom postupku. Slijedom navedenog, postupajući po žalbenom navodu da je prilikom sastavljanja troškovnika i opisa predmeta nabave postavljen uvjet kojim se svi ostali ponuditelji stavljaju u nepovoljniji položaj, utvrđeno je da je predmet nabave pružanje usluga medicinske rehabilitacije hrvatskim ratnim vojnim invalidima iz Domovinskog rata s bolestima lokomotornog sustava. Sastavni dio zahtjeva za prikupljanje ponuda je obrazac troškovnika. Iz točke 2. zahtjeva za prikupljanje ponuda te iz obrasca troškovnika razvidno je da predmet nabave obuhvaća puni pansion u dvokrevetnoj sobi u trajanju od četrnaest dana po osobi, specijalistički liječnički pregled pri dolasku i odlasku, hidro gimnastiku u bazenima, elektroterapije, medicinsku gimnastiku (certificirani Bobath, Schroth, Maitland, terapeuti), lasersku terapiju, ultrazvučnu terapiju, svakodnevnu podvodnu, djelomičnu masažu, manualnu-parcijalnu suhu masažu dva puta za vrijeme boravka i korištenje bazena. U obrascu troškovnika naručitelj je pod naslovom „Napomene" propisao i slijedeće: „Bolnica mora osigurati mogućnost hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar ustanove te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe".

Naručitelj u podnesku od 4. listopada 2013. godine, kojim se očitovao na žalbu žalitelja, navodi da sukladno Zakonu o pravima hrvatskih branitelja iz Domovinskog rata i članovima njihovih obitelji i Pravilniku o korištenju prava na medicinsku odnosno fizikalnu rehabilitaciju hrvatskih ratnih vojnih invalida iz Domovinskog rata, naručitelj ima zakonsku obvezu upućivati hrvatske ratne vojne invalide iz Domovinskog rata na medicinsku, odnosno fizikalnu rehabilitaciju u svrhu sprječavanja pogoršanja te očuvanja kvalitete života. Pravo na medicinsku rehabilitaciju, u pravilu se ostvaruje u specijalnoj bolnici za medicinsku rehabilitaciju kada je takvo liječenje medicinski opravdano, a pružanje bolničke medicinske rehabilitacije s ustanovama osposobljenim za provođenje medicinske rehabilitacije naručitelj ugovora sukladno odredbama Zakona o javnoj nabavi. Naručitelj navodi da već dugi niz godina provodi postupke javne nabave za obavljanje usluga medicinske rehabilitacije, te nastoji da postavljanjem određenih uvjeta i dokaza sposobnosti dobije što kvalitetnijeg izvršitelja usluga. Korisnici predmetnih usluga su hrvatski ratni vojni invalidi s visokim postotkom oštećenja organizma kod kojih postoji povećana vjerojatnost za potrebu hitnog zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja tijekom boravka u ustanovi za medicinsku rehabilitaciju. Naručitelj navodi da je kod pripreme postupka javne nabave uzeo u obzir iskustvo i rezultate dosadašnje prakse pružanja medicinske rehabilitacije. Vodeći računa o specifičnim potrebama korisnika (hrvatski ratni vojni invalidi čija je invalidnost posljedica ranjavanja ili je bolest posljedica ranjavanja u Domovinskom ratu) naručitelj traži od pružatelja usluge medicinske rehabilitacije malo veći standard u obavljanju usluga, a sve u cilju ostvarivanja zakonske obveze sukladno Zakonu o pravima hrvatskih branitelja iz Domovinskog rata i članova njihovih obitelji-„sprječavanje pogoršanja te očuvanje kvalitete života". Uslijed proteka godina došlo je do starenja braniteljske populacije te je primijećena pojava sve većeg broja korisnika kod kojih je došlo do pogoršanja zdravstvenog stanja. Naručitelj navodi da njegova intencija nije pogodovanje jednom gospodarskom subjektu i nepoštivanje osnovnih načela javne nabave, nego nastojanje da se definiranjem posebnih uvjeta i dokaza sposobnosti dobije kvalitetni ponuditelj, s ponudom u okviru osiguranih financijskih sredstava za ovu namjenu.

Sukladno odredbi članka 79. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi, javni naručitelj određuje predmet nabave na način da predstavlja njegovu tehničku, tehnološku, oblikovnu, funkcionalnu i/ili drugu cjelinu. Prema odredbi članak 80. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi, predmet nabave mora se opisati na jasan, nedvojben, potpun i neutralan način koji osigurava usporedivost ponuda u pogledu uvjeta i zahtjeva koje je javni naručitelj postavio. Prema odredbi stavka 2. istog članka, opis predmeta nabave ne smije pogodovati određenom gospodarskom subjektu. Prema odredbi stavka 4. istog članka, u opisu predmeta nabave navode se sve okolnosti koje su značajne za izvršenje ugovora, a time i za izradu ponude kao što su mjesto izvršenja, rokovi izvršenja ili posebni zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabave, itd. Isto vrijedi i za posebno otežavajuće ili olakšavajuće okolnosti.

Dakle, premet nabave naručitelj određuje sukladno svojim potrebama, pri čemu opis predmeta nabave mora biti jasan, nedvojben, potpun i neutralan, te ne smije pogodovati određenom gospodarskom subjektu. U konkretnom slučaju ocjenjeno je da je uvjet da bolnica mora osigurati mogućnost hitnog

zbrinjavanja akutnih kardioloških i neuroloških stanja unutar ustanove te najmanje jedan krevet za intenzivnu skrb u slučaju potrebe, opravdan u cilju povećanja kvalitete usluge koja se nabavlja, a što proizlazi i iz citiranog očitovanja naručitelja. Također, iz cjelokupnog sadržaja zahtjeva za prikupljanje ponuda ne proizlazi da je naručitelj pogodovao određenom gospodarskom subjektu. Naime, o eventualnom pogodovanju bi se radilo samo u slučaju da naručitelj postavlja uvjete u cilju neopravdanog onemogućavanja gospodarskim subjektima da sudjeluje u postupku javne nabave. Budući da žalitelj nije dokazao svoje žalbene navode, žalbeni navod žalitelja je neosnovan.

Postupajući po službenoj dužnosti, na temelju odredbe članka 144. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi, a u odnosu na bitne povrede iz članka 144. stavak 2. toga Zakona, ovo državno tijelo nije utvrdilo bitne povrede koje su propisane predmetnom odredbom.

Slijedom svega naprijed navedenog, a na temelju odredbe članka 164. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi, žalba žalitelja se odbija kao neosnovana, te je odlučeno kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je, sukladno odredbi članka 170. stavka 7. Zakona o javnoj nabavi, postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 3.070,00 kuna. Kako se prema odredbi članka 170. Zakona o javnoj nabavi odluka o troškovima veže za odluku o žalbi, a žalitelj nije uspio sa žalbenim zahtjevom, njegov zahtjev za naknadu troškova postupka je odbijen sukladno članku 170. stavak 4. Zakona o javnoj nabavi, kako je i odlučeno u točki 2. izreke ovog rješenja.

POUKA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga rješenja ne može se izjaviti žalba, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe nadležnom upravnom sudu u roku od 30 dana od isteka osmog dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave.

ZAMJENICA PREDSJEDNICE

Marija Cvrlje

REPUBLIKA HRVATSKA - DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU POSTUPAKA JAVNE NABAVE ZAGREB 2

Stranke žalbenog postupka:

1. Ministarstvo branitelja, Zagreb, Trg hrvatskih velikana 6
2. Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Stubičke Toplice, Stubičke Toplice, Park Matije Gupca 1
3. Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Krapinske Toplice, Krapinske Toplice, Ljudevita Gaja 2