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

KLASA: UP/II-034-02/15-01/9
URBROJ: 354-01/15-6
Zagreb, 4. veljače 2015

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, u vijeću sastavljenom od članova: Gorana Matešića, predsjednika, Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednika, Nelice Vidić, zamjenice predsjednika te Alice Brandt i Rožike Gužvanj, članica, povodom žalbe žalitelja Dräger Medical Croatia d.o.o., Zagreb, OIB: 89114805760, na dokumentaciju za nadmetanje, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2014/S 002-0060495, predmet nabave: respiratori, naručitelja Klinički bolnički centar Osijek, Osijek, OIB: 89819375646, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine broj 18/13, 127/13, 74/14) te članaka 138. i 164. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 90/11, 83/13, 143/13, 13/14-Odluka Ustavnog suda Republike Hrvatske) donosi sljedeće

RJEŠENJE

1. Poništava se dokumentacija za nadmetanje u točki 5. ponudbenog lista za 1. i 2. grupu u dijelu u kojem je propisano iskazivanje PDV-a od 25%, te u točki 2.1. prijedloga ugovora za 1. i 2. grupu u dijelu u kojem je propisano iskazivanje PDV-a od 25%.

2. Nalaže se naručitelju Klinički bolnički centar Osijek, Osijek, da u roku 16 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave nadoknadi žalitelju Dräger Medical Croatia d.o.o., Zagreb, troškove ovog žalbenog postupka u iznosu od 10.070,00 kuna.

Obrazloženje

Naručitelj Klinički bolnički centar Osijek, Osijek, objavio je dana 31. prosinca 2014. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2014/S 002-0060495, predmet nabave: respiratori (2 grupe), naručitelja Klinički bolnički centar Osijek, Osijek. Istodobno s pozivom na nadmetanje naručitelj je objavio dokumentaciju za nadmetanje.

Na dokumentaciju za nadmetanje žalbu je preporučenom poštanskom pošiljkom dana 2. siječnja 2015. godine Državnoj komisiji izjavio, i istodobno dostavio naručitelju, žalitelj Dräger Medical Croatia d.o.o., Zagreb.

Žalitelj osporava zakonitost dokumentacije za nadmetanje za 1. i 2. grupu, te žalbenim zahtjevom predlaže poništiti dio dokumentacije za nadmetanje koji je zahvaćen nezakonitošću. Također, žalitelj traži naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 10.070,00 kuna.

U odgovoru na žalbu žalitelja naručitelj vezano za stopu PDV-a koja se obračunava na predmet nabave navodi da smatra da je za žalitelja, budući da nije na Popisu ortopedskih i drugih pomagala naveden kao nositelj upisa u očevidnik medicinskih proizvoda HALMED-a, upitno formiranje niže stope PDV-a. Nadalje, vezano za prigovore žalitelja koji se odnose na pojedine točke tehničke specifikacije naručitelj navodi da je tijekom postupka nadmetanje zaprimio dva zahtjeva za

pojašnjenjem/izmjenom dokumentacije za nadmetanje te da je imao namjeru uvažiti prijedloge za izmjenu tehničke specifikacije u dokumentaciji za nadmetanje, no da isto nije uspio učiniti jer je žalitelj u međuvremenu izjavio žalbu.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od poziva na nadmetanje, dokumentacije za nadmetanje te očitovanja stranaka u postupku i drugih dokaza.

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

Žalba žalitelja je osnovana.

Žalitelj u žalbi osporava sadržaj dokumentacije za nadmetanje u točki 5. ponudbenog lista za 1. i 2. grupu u dijelu u kojem je propisano iskazivanje PDV-a od 25%, te u točki 2.1. prijedloga ugovora za 1. i 2. grupu u dijelu u kojem je propisano iskazivanje PDV-a od 25%. Naime, žalitelj ističe da se sukladno Zakonu o PDV-u, Pravilniku o PDV-u, te Mišljenju Porezne uprave od 4. veljače 2014. godine, na isporuku respiratora koji su predmet nabave u ovom postupku javne nabave primjenjuje snižena stopa PDV-a od 5%.

Uvidom u dokumentaciju za nadmetanje utvrđeno je da je naručitelj u ponudbenom listu i u prijedlogu ugovora koji je sastavni dio dokumentacije za nadmetanje, u točkama kako to navodi žalitelj u žalbi, naveo da se prilikom iskazivanja cijene za obje grupe predmeta nabave PDV iskazuje po stopi od 25%.

Članak 38. stavak 2. točka e) Zakona o porezu na dodanu vrijednost (Narodne novine, 73/13, 99/13, 148/13, 153/13) propisuje da se PDV obračunava i plaća po sniženoj stopi PDV-a od 5 % među ostalim na medicinsku opremu, pomagala i druge sprave koje se koriste za ublažavanje liječenja invalidnosti isključivo za osobnu uporabu invalida propisane Pravilnikom o ortopedskim i drugim pomagalima Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje. Nadalje, Pravilnik o porezu na dodanu vrijednost (Narodne novine 79/13, 85/13, 160/13, 35/14, 157/14) u članku 47. stavak 1. točka e) detaljnije definira medicinsku opremu, pomagala i druge sprave koje se koriste za ublažavanje liječenja invalidnosti isključivo za osobnu uporabu invalida propisane Pravilnikom o ortopedskim i drugim pomagalima, te tako propisuje da se snižena stopa PDV-a, osim na medicinsku opremu, sprave i pomagala izrijekom pobrojana u stavku 1. točki e) istog članka, primjenjuje i na ostale medicinske proizvode za nadomještanje tjelesnog oštećenja ili nedostatka koji se stavljaju u promet pod nazivom iz stupca 3 Popisa ortopedskih i drugih pomagala iz Pravilnika o ortopedskim i drugim pomagalima Hrvatskog zavoda za zdravstveno osiguranje.

Zatim, uvidom u Pravilnik o ortopedskim i drugim pomagalima (»Narodne novine«, broj 7/12., 14/12., 23/12., 25/12., 45/12., 69/12., 85/12., 92/12., 119/12., 147/12., 21/13., 38/13., 93/13., 119/13., 125/13., 129/13., 136/13., 141/13., 154/13., 11/14., 12/14., 22/14., 34/14., 45/14., 54/14., 59/14., 86/14., 92/14., 119/14. i 129/14, 149/14), a čiji je sastavni dio i Popis ortopedskih pomagala, utvrđeno je da se u stupcu 3 Popisa navode generički nazivi pomagala, te se pod rednim brojevima 1495 i 1496 u stupcu 3 navode i respiratori. Sukladno prethodno citiranim propisima zaključeno je da se na isporuke respiratora obračunava snižena stopa PDV-a od 5%, a isto proizlazi i iz Mišljenja Porezne uprave KLASA: 410-19/14-01/85, URBROJ: 513-07-21-01/14-2 od 4. veljače 2014. godine koje je uz žalbu žalitelj dostavio ovom tijelu. Dakle, isporuka ortopedskih i drugih pomagala koje se stavljaju u promet pod nazivom iz stupca 3 Popisa ortopedskih i drugih pomagala podliježu oporezivanju po sniženoj stopi PDV-a neovisno o proizvođaču ili nositelju upisa u očevidnik medicinskih proizvoda HALMED-a iz stupca 4 i 5 navedenog popisa. Slijedom navedenog, utvrđeno je da je naručitelj postupao protivno prethodno citiranim propisima kojima se određuje stopa PDV-a kada je dokumentacijom za nadmetanje predvidio iskazivanje PDV-a od 25% na isporuku predmeta nabave (respiratori), te je žalbeni navod osnovan.

Nadalje, žalitelj u žalbi također navodi da je naručitelj u pojedinim stavkama tehničke specifikacije za 1. grupu (točke 1.7.7., 1.7.8., 1.7.9., 1.17.2. i 1.17.3.) predmet nabave opisao na način protivan članku 80. stavak 2. Zakona o javnoj nabavi i članku 81. stavak 2. Zakona o javnoj nabavi jer se navedenim stavkama pogoduje proizvođaču Maquet.

Članak 80. stavak 2. Zakon o javnoj nabavi propisuje da opis predmeta nabave ne smije pogodovati određenom gospodarskom subjektu, dok članak 81. stavak 2. istog zakona propisuje da tehničke specifikacije moraju omogućiti jednak pristup ponuditeljima, ne smiju imati učinak stvaranja neopravdanih prepreka nadmetanju, te da moraju omogućiti podnošenje ponuda koje odražavaju različitost tehničkih rješenja.

Nadalje, članak 143. stavak 2. istog članka propisuje da je žalitelj obvezan dokazati postojanje postupovnih pretpostavki za izjavljivanje žalbe, kao i povrede postupka i/ili materijalnog prava koje su istaknute u žalbi.

U predmetnom žalbenom postupku žalitelj ničim nije dokazao da je naručitelj predmet nabave u spornim točkama tehničke specifikacije sastavio protivno navedenim odredbama Zakona o javnoj nabavi odnosno da je pogodovao proizvođaču Maquet. Naime, žalitelj u žalbi navodi da je pogodovanje navedenom proizvođaču jednostavno dokazivo tehničkom dokumentacijom navedenog proizvođača, a koju će po potrebi na zahtjev ovog tijela dostaviti, međutim, dostavljanjem tehničke dokumentacije navedenog proizvođača žalitelj bi mogao dokazati da proizvod navedenog proizvođača udovoljava zahtjevima naručitelja u predmetnom postupku, no isto ne bi bilo dovoljno za dokazivanje da drugi proizvođači ne mogu udovoljiti zahtjevima naručitelja, a da bi se eventualno moglo raditi o pogodovanju određenom gospodarskom subjektu. Slijedom navedenog, žalbeni navod je ocijenjen neosnovanim. Međutim, iz odgovora na žalbu naručitelja proizlazi spremnost naručitelja da izmijeni sporne dijelove tehničke specifikacije, u dogovoru sa medicinskim djelatnicima, a u cilju jednakog tretmana svih zainteresiranih gospodarskih subjekata.

Slijedom iznesenog, na temelju odredbe članka 164. stavak 1. točka 4. Zakona o javnoj nabavi, ovo državno tijelo poništava dokumentaciju za nadmetanje u točkama koje su zahvaćene nezakonitošću, a kako je gore obrazloženo te je odlučeno kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je u žalbi postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 10.070,00 kuna, i to 10.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, 70,00 kuna na ime upravne pristojbe

Budući da je usvojen žalbeni zahtjev žalitelja, da se poništi dio dokumentacije za nadmetanje zahvaćen nezakonitošću, sukladno odredbi članka 170. stavak 6. Zakona o javnoj nabavi, usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 10.070,00 kuna Slijedom navedenog, odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

UPUTA 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.

PREDSJEDNIK

Goran Matešić

REPUBLIKA HRVATSKA 2 ZAGREB DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU POSTUPAKA JAVNE NABAVE

Stranke žalbenog postupka:

1. Klinički bolnički centar Osijek, Osijek, Josipa Huttera 4
2. Dräger Medical Croatia d.o.o., Zagreb, Froudeova 13