



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

KLASA: UP/II-034-02/18-01/223
URBROJ: 354-01/18-9
Zagreb, 10. travnja 2018.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Gorana Matešića, predsjednika te Dragice Markanović i Gorana Bukvića, članova, povodom žalbe žalitelja Medical Intertrade d.o.o. Zagreb, OIB: 04492664153, na Odluke o odabiru za grupe 1., 5., 7., 13., 14., 16., 19., 21., 22., 29., 32., 33. 36., 42., 43., 45., 49., 50., 51., 52., 55., 62., 64., 71., 72. i 73. predmeta nabave, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F2-0025049, ispravak objave broj: 2018/S F14-0000194, ispravak objave broj: 2018/S F14-0001328, predmet nabave: lijekovi (po grupama), naručitelja Klinika za dječje bolesti Zagreb, Zagreb, OIB: 70641763756, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave („Narodne novine“, broj 18/13., 127/13. i 74/14.) te članka 398. i 425. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“, broj 120/16., dalje u tekstu: ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Poništavaju se Odluke o odabiru od 22. veljače 2018. za grupu 1. URBROJ: 014-48/51-6-18, za grupu 5. URBROJ: 014-48/51-10-18, za grupu 7. URBROJ: 014-48/51-12-18, za grupu 13. URBROJ: 014-48/51-18-18, za grupu 14. URBROJ: 014-48/51-19-18, za grupu 16. URBROJ: 014-48/51-21-18, za grupu 19. URBROJ: 014-48/51-24-18, za grupu 21. URBROJ: 014-48/51-26-18, za grupu 22. URBROJ: 014-48/51-27-18. za grupu 29. URBROJ: 014-48/51-34-18, za grupu 32. URBROJ: 014-48/51-37-18, za grupu 33. URBROJ: 014-48/51-38-18, za grupu 36. URBROJ: 014-48/51-41-18, za grupu 42. URBROJ: 014-48/51-47-18, za grupu 43. URBROJ: 014-48/51-48-18, za grupu 45. URBROJ: 014-48/51-50-18, za grupu 49. URBROJ: 014-48/51-54-18, za grupu 50. URBROJ: 014-48/51-55-18, za grupu 51. URBROJ: 014-48/51-56-18, za grupu 52. URBROJ: 014-48/51-57-18, za grupu 55. URBROJ: 014-48/51-60-18, za grupu 62. URBROJ: 014-48/51-67-18, za grupu 64. URBROJ: 014-48/51-69-18, za grupu 71. URBROJ: 014-48/51-76-18, grupu 72. URBROJ: 014-48/51-77-18 i za grupu 73. URBROJ: 014-48/51-78-18.
2. Nalaže se naručitelju Klinika za dječje bolesti Zagreb, Zagreb da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave naknadi žalitelju Medical Intertrade d.o.o. Zagreb troškove žalbenog postupka u iznosu od 25.000,00 kuna.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Klinika za dječje bolesti Zagreb, Zagreb objavio je 4. prosinca 2017. u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F2-0025049, predmet nabave:

lijekovi. Predmet nabave podijeljen je na 80 grupa, a kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda na temelju cijene – 90% i roka isporuke– 10%.

U predmetnom postupku javne nabave za grupe 1., 5., 7., 13., 14., 16., 19., 21., 22., 29., 32., 33. 36., 42., 43., 45., 49., 50., 51., 52., 55., 62., 64., 71., 72. i 73. predmeta nabave dostavljena je 121 ponuda. Naručitelj je dana 22. veljače 2018. donio Odluke o odabiru kojima je u grupama 1., 5., 13, 14., 21., 22., 29., 52., 64., 71. i 73., kao najpovoljniju, odabrao ponudu ponuditelja Medika d.d. Zagreb, u grupama 7., 19., 33. i 49., kao najpovoljniju, odabrao je ponudu ponuditelja Oktal Pharma d.o.o. Zagreb, a u grupama 16., 32., 36., 62. i 72., kao najpovoljniju, odabrao je ponudu ponuditelja Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb.

Na navedene Odluke o odabiru žalbu je dana 8. ožujka 2018. Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio i naručitelju u roku za žalbu dostavio, žalitelj Medical Intertrade d.o.o. Zagreb. Žalitelj u žalbi, u bitnom, osporava valjanost ponuda odabranih ponuditelja u navedenim grupama. Žalbenim zahtjevom predlaže poništiti Odluke o odabiru za grupe 1., 5., 7., 13., 14., 16., 19., 21., 22., 29., 32., 33. 36., 42., 43., 45., 49., 50., 51., 52., 55., 62., 64., 71., 72. i 73. predmeta nabave te zahtijeva naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 25.000,00 kuna.

U odgovoru na žalbu naručitelj, u bitnom, osporava navode žalitelja te predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

Odabrani ponuditelji Medika d.d. Zagreb, Oktal Pharma d.o.o. Zagreb i Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb, u očitovanju na žalbu, u bitnom, osporavaju navode žalitelja koji se odnose na valjanost njihove ponude i predlažu odbiti žalbu kao neosnovanu.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od poziva na nadmetanje, dokumentacije o nabavi, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda od 22. veljače 2018., Odluke o odabiru od 22. veljače 2018. te ostalih dokaza.

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da odabrani ponuditelji u grupama 1., 5., 7., 13., 14., 16., 19., 21., 22., 29., 32., 33. 36., 42., 43., 45., 49., 50., 51., 52., 55., 62., 64., 71., 72. i 73. nisu ispunili troškovnik sukladno dokumentaciji o nabavi, jer nisu upisali podatak o ATK šifri ponuđenih proizvoda po stavkama, iako je taj podatak bio tražen. Žalitelj stoga zaključuje da naručitelj nije proveo pregled i ocjenu ponuda na zakonit način, jer je predmetne ponude trebao isključiti s obzirom da se radi o neotklonjivom nedostatku ponude.

Uvidom u dokumentaciju o nabavi utvrđeno je da je točkom 2.4. propisano da su troškovnici po grupama za predmetnu nabavu sastavni dio ove dokumentacije i nalaze se u Prilozima od 2. do 81. Troškovnici su, radi lakšeg popunjavanja dani u zasebnoj datoteci - excel tablice. Prilikom popunjavanja troškovnika ukupna cijena stavke „ukupni iznos bez PDV-a“ izračunava se kao umnožak okvirnih godišnjih potreba i jedinične cijene u kunama (bez PDV-a) odnosno stavka ukupni iznos u kunama s PDV-om kao umnožak okvirnih godišnjih potreba i jedinične cijene u kunama (sa PDV-om). Ponuditelj je dužan cijene u troškovniku iskazati na dvije decimale. Nije dopušteno mijenjanje količine ni druge specifikacije. Ponuditelj je dužan Troškovnik dostaviti u istom formatu koji je i objavljen u Elektroničkom oglasniku (Excel dokument). Ponudbeni troškovnik mora biti identičan zadnjoj verziji izvornog troškovnika objavljenog u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske.

Točkom 6.1. dokumentacije o nabavi procesom predaje ponude smatra se prilaganje (upload/učitavanje) dokumenata ponude, popunjenih izvjava i troškovnika.

Nadalje, točka 6.2. dokumentacije o nabavi također sadrži odredbe o načinu popunjavanja troškovnika pa se tako propisuje da je ponuditelj dužan ponuditi, tj. upisati jediničnu cijenu i ukupnu cijenu (zaokružene na dvije decimale) za svaku stavku troškovnika, te cijenu ponude bez poreza na dodanu vrijednost, na način kako je to određeno troškovnikom, kao i upisati cijenu ponude bez poreza na dodanu vrijednost, iznos poreza na dodanu vrijednost i cijenu ponude s porezom na dodanu vrijednost. Kada cijena ponude bez poreza na dodanu vrijednost izražena u troškovniku ne odgovara cijeni ponude bez poreza na dodanu vrijednost izraženoj u uvezu ponude, vrijedi cijena ponude bez poreza na dodanu vrijednost izražena u troškovniku. Ako ponuditelj ne postupi u skladu sa zahtjevima iz ovog poglavlja ili promijeni tekst ili količine navedene u troškovniku, smatrat će se da je takav troškovnik nepotpun i nevažeći te će ponuda biti odbijena.

Dakle, iz navedenog je razvidno da dio dokumentacije o nabavi vezano za troškovnik sadrži odredbe o načinu popunjavanja troškovnika samo u pogledu upisivanja cijena i nigdje u dokumentaciji nije sadržana odredba da će se u slučaju neispunjavanja svih stavki troškovnika smatrati da je isti nepotpun i nevažeći te da će ponuda biti odbijena.

Uvidom u troškovnike za navedene grupe utvrđeno je da isti sadrži slijedeće stupce: „Redni broj“, „ATK šifra“, „Generički naziv lijeka“, „Jed. mjere“, „Oblik“, „Okvirna količina za 1 godinu“, „Jedinična cijena u kn (bez PDV-a)“, „Ukupni iznos (bez PDV-a) za jednu godinu“, stopa PDV-a, „Ukupni iznos u kn (sa PDV-om) za jednu godinu“, „Proizvođač“, „Tvornički naziv lijeka“ i „Podgrupa“, od kojih su stupci „Generički naziv lijeka“, „Jed. mjere“ te „Oblik“ zadani od strane naručitelja.

Naručitelj ne osporava da odabrani ponuditelji u osporavanim grupama nisu u troškovniku ispunili stupac „ATK šifra“, međutim ističe da to nije od utjecaja na valjanost predmetnih ponuda, jer dokumentacijom o nabavi nije propisana obveza ispunjavanja navedenog stupca. Ističe da je podatak od ATK šifri i sam popunio u grupama 25. 26. i 27., jer se u navedenim grupama radi o lijekovima koji nisu međusobno zamjenjivi i ne preporuča se zamjena pa ATK šifra ima važnost, dok u ostalim grupama gdje se radi o generički zamjenjivim lijekovima ATK šifra kao takva nema važnost, a koji lijek i kojeg proizvođača nudi ponuditelj vidljiv je iz podataka navedenih u stupcima „Proizvođač“ i „Tvornički naziv lijeka“.

Uvidom u troškovnike odabranih ponuditelja u osporavanim grupama utvrđena je točnom tvrdnja žalitelja da je stupac „ATK šifra“ ostao neispunjen. Međutim, s obzirom na gore navedene odredbe dokumentacije o nabavi, očitovanje naručitelja o važnosti ATK šifre s obzirom na to radi li se o generički zamjenjivim lijekovima ili ne, te na činjenicu da se temeljem podataka o proizvođaču i generičkom nazivu lijeka može odrediti koji lijek nude navedeni ponuditelji, to što predmetni ponuditelji u troškovnicima nisu ispunili stupac „ATK šifra“ nije od utjecaja na valjanost njihovih ponuda, jer su njihove ponude u cijelosti identificirane i bez tog podataka.

Žalitelj nadalje navodi da naručitelj nije tražio ažurirane popratne dokumente od ponuditelja Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb, a kako se dokazi iz članka 265. stavka 1. ZJN 2016 smatraju ažuriranim ako nisu stariji od dana u kojem istječe rok za dostavu ponuda, što i sam naručitelj propisuje u točki 3.2. dokumentacije o nabavi, proizlazi da se potvrda Porezne uprave o stanju duga koja se nalazi u ponudi predmetnog ponuditelja, a starija je od dana otvaranja ponuda, ne može smatrati ažuriranim dokumentom. Slijedom navedenog, žalitelj zaključuje da ponuda odabranog ponuditelja za grupe 16., 32., 36., 62. i 72. (Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb) nije valjana, jer isti nije dokazao predmetni razlog isključenja.

Ocjenjujući ove navode žalitelja utvrđeno je da je točkom 3.2. dokumentacije o nabavi propisano da će javni naručitelj isključiti ponuditelja iz postupka javne nabave ako utvrdi da

gospodarski subjekt nije ispunio obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje: 1. u Republici Hrvatskoj, ako gospodarski subjekt ima poslovni nastan u Republici Hrvatskoj, ili 2. u Republici Hrvatskoj ili u državi poslovnog nastana gospodarskog subjekta, ako gospodarski subjekt nema poslovni nastan u Republici Hrvatskoj. Iznimno, naručitelj neće isključiti gospodarskog subjekta iz postupka javne nabave ako mu sukladno posebnom propisu plaćanje obveza nije dopušteno, ili mu je odobrena odgoda plaćanja.

Za potrebe utvrđivanja navedenih okolnosti propisano je da gospodarski subjekt u ponudi dostavlja: ispunjeni ESPD obrazac za sve gospodarske subjekte u ponudi, a naručitelj će prije donošenja odluke u postupku javne nabave velike vrijednosti od ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu zatražiti da u primjerenom roku, ne kraćem od 5 dana, dostavi ažurirane popratne dokumente. Naručitelj će prihvatiti sljedeće kao dovoljan dokaz da ne postoji osnova za isključenje gospodarskog subjekta iz točke 3.2: potvrdu porezne uprave ili drugog nadležnog tijela u državi poslovnog nastana gospodarskog subjekta kojom se dokazuje da ne postoji navedena osnova za isključenje. Na kraju navedene točke propisano je da se smatra da su dokazi iz članka 265. stavka 1. ZJN 2016 ažurirani ako nisu stariji od dana u kojem istječe rok za dostavu ponuda ili zahtjeva za sudjelovanje.

Isto tako, točkom 5.3. dokumentacije o nabavi pod nazivom „Dostava ažuriranih popratnih dokumenata“ propisano je da će javni naručitelj prije donošenja odluke, od ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu zatražiti da u primjerenom roku, ne kraćem od pet dana, dostavi ažurirane popratne dokumente tražene u točkama 3. i 4. ove dokumentacije o nabavi, osim ako već posjeduje te dokumente. Ako ponuditelj koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu ne dostavi ažurirane popratne dokumente u ostavljenom roku ili njima ne dokaže da ispunjava uvjete iz točaka 3. i 4. ove dokumentacije o nabavi, javni naručitelj će odbiti ponudu tog ponuditelja te će, prije donošenja odluke, od ponuditelja koji je podnio sljedeću ekonomski najpovoljniju ponudu zatražiti da u primjerenom roku ne kraćem od pet dana, dostavi ažurirane popratne dokumente tražene u točki 3. ove dokumentacije o nabavi, osim ako već posjeduje te dokumente.

Uvidom u ponude odabranog ponuditelja Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb za grupe 16., 32., 36., 62. i 72. utvrđeno je da se u istima nalazi potvrda Porezne uprave o stanju duga od 15. siječnja 2018., kojom se potvrđuje da navedeni ponuditelj nema duga po osnovi javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava. S obzirom da je rok za dostavu ponuda 29. siječnja 2018., razvidno je da je dostavljena potvrda Porezne uprave starija od dana u kojem istječe rok za dostavu ponuda.

Nadalje, uvidom u točku 19. zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda utvrđeno je da naručitelj od navedenog ponuditelja nije tražio dostavu ažuriranih popratnih dokumenata, s obrazloženjem da je tražene dokumente predmetni ponuditelj već dostavio u ponudi. Međutim, naručitelj je jasno propisao da se dokazi iz članka 265. stavka 1. ZJN 2016 smatraju ažuriranim ako nisu stariji od dana u kojem istječe rok za dostavu ponuda, a kako potvrda Porezne uprave jest dokaz iz članka 265. stavka 1. ZJN 2016, osnovano žalitelj navodi da se potvrda Porezne uprave o stanju duga dostavljena u ponudi ne može smatrati ažuriranim popratnim dokumentom, jer je starija od dana u kojem istječe rok za dostavu ponuda. Stoga, kako je naručitelj u dokumentaciji o nabavi jasno propisao da će prije donošenja odluke u postupku javne nabave velike vrijednosti od ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu zatražiti da u primjerenom roku, ne kraćem od 5 dana, dostavi ažurirane popratne dokumente, a u predmetnom postupku to nije učinio u odnosu na ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu za 16., 32., 36., 62. i 72. (Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb), utvrđeno je da naručitelj (na temelju dostavljene potvrde u ponudi) nije mogao utvrditi da u odnosu na ponuditelja Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb ne postoji osnova za isključenje propisana točkom 3.2. dokumentacije o nabavi. Također, s obzirom da prema odredbi članka 404. stavak 1. ZJN 2016 ovo tijelo ima obvezu po službenoj dužnosti

kontrolirati postojanje osobito bitnih povreda postupka javne nabave, vezano za konkretan žalbeni navod utvrđeno je i postojanje osobito bitne povrede iz stavka 2. točke 5. toga članka iz razloga navedenih u obrazloženju ocjene ovog žalbenog navoda.

Slijedom svega navedenog, s obzirom na utvrđenu nezakonitost Odluke o odabiru, temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. Zakona o javnoj nabavi odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu 25.000,00 kn.

Članak 431. stavak 2. ZJN 2016 propisuje da Državna komisija odlučuje o troškovima žalbenog postupka, određuje tko snosi troškove žalbenog postupka i njihov iznos te kome se i u kojem roku moraju platiti. Stavak 3. istog članka propisuje da je stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna protivnoj stranki nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku.

S obzirom da je žalba osnovana, žalitelju je priznat trošak žalbenog postupka u iznosu od 25.000,00 kuna te je stoga odlučeno 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 Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske u roku od 30 dana od isteka osmog dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave.



Stranke žalbenog postupka:

1. Klinika za dječje bolesti Zagreb,
Zagreb, Klaićeva 16
2. Medical Intertrade d.o.o.
Zagreb, Dr. Franje Tuđmana 3
3. Medika d.d. Zagreb, Capraška 1
4. Oktal Pharma d.o.o. Zagreb, Utinjska 40
5. Phoenix Farmacija d.o.o. Zagreb, Ozaljska 95